КАФЕДРА ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОГО ПРАВА

ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЕ ПРАВО

ПРАКТИЧЕСКИЙ КУРС

(Практикум)

Третье издание

научно-образовательный центр
ПРАВО и БИЗНЕС

SHOUT
SHARE
IT

Annotation

Практический курс представляет собой систематизированное изложение материалов по курсу «Предпринимательское право». Он содержит задания по изучению нормативных актов, задачи, задания для тестирования, списки литературы по темам, а также сценарии деловых игр.

Практический курс предназначен для студентов, аспирантов и преподавателей юридических вузов.

- Предпринимательское право. Практический курс
  -
  - Список сокращений
  - Предисловие
    -
    - Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения
    - Задания по комментированию норм права
    - Задачи
    - Контрольные вопросы
    - Задания для внеаудиторной работы
  - Раздел I
    - Тема 1
      - Литература
      - Нормативные акты
      - Судебная практика
      - Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения
      - Задания по комментированию норм права
      - Задания для внеаудиторной работы
      - Контрольные вопросы
    - Тема 2. Источники предпринимательского права
      - Литература
      - Нормативные акты
      - Судебная практика
      - Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения
      - Задания по комментированию норм права
      - Задачи
      - Задания для внеаудиторной работы
      - Контрольные вопросы
  - Раздел II
    - Тема 3
      - Литература

- Нормативные акты
- Судебная практика
- Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения
- Задания по комментированию норм права
- Задачи
- Задания для внеаудиторной работы
- Контрольные вопросы

- Тема 4
  - Литература
  - Нормативные акты
  - Судебная практика
  - Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения
  - Задания по комментированию норм права
  - Задачи
  - Задания для внеаудиторной работы
  - Контрольные вопросы
- Тема 5
  - Литература
  - Нормативные акты
  - Судебная практика
  - Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения
  - Задания по комментированию норм права
  - Задачи
  - Деловая игра
  - Задания для внеаудиторной работы
  - Контрольные вопросы
- Тема 6
  - Тема 6.1
    - Тема 6.1.1
      - Литература
      - Нормативные акты
      - Судебная практика
      - Занятие № 1
        -
        - Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения
        - Задания по комментированию норм права
        - Задачи
        - Деловая игра

- Письменные задания
- Занятие № 2
  -
  - Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения
  - Задания по комментированию норм права
  - Задачи
  - Деловая игра № 1
  - Деловая игра № 2
  - Деловая игра № 3
  - Задания для внеаудиторной работы
- Занятие № 3
  -
  - Задания по комментированию норм права
  - Задачи
  - Задания для внеаудиторной работы
  - Итоговый тест по теме 6.1
- Итоговые задания для внеаудиторной работы по теме 6.1

- Тема 6.1.2
  - Литература
  - Нормативные акты
  - Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения
  - Задачи
  - Деловая игра
  - Задания для внеаудиторной работы
  - Контрольные вопросы

- Тема 6.2
  - Литература
  - Нормативные акты
  - Судебная практика
  - Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения
  - Задания по комментированию норм права

- Задачи
- Задания для внеурочной работы
- Тема 6.3
  - Литература
  - Нормативные акты
  - Судебная практика
  - Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения
  - Задачи
  - Задания для внеаудиторной работы
  - Контрольные вопросы
- Тема 6.4
  - Литература
  - Нормативные акты
  - Судебная практика
  - Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения
  - Задания по комментированию норм права
  - Задачи
  - Деловая игра
  - Задания для внеаудиторной работы
  - Контрольные вопросы
- Тема 6.5
  - Литература
  - Нормативные акты
  - Судебная практика
  - Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения
  - Задания по комментированию норм права
  - Задачи
  - Деловая игра
  - Задания для внеаудиторной работы
  - Контрольные вопросы
- Тема 6.6. Некоммерческие организации и предпринимательская деятельность
  - Литература
  - Нормативные акты
  - Судебная практика
  - Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения
  - Задания по комментированию норм права

- Задачи
- Деловая игра
- Задания для внеаудиторной работы
- Контрольные вопросы

- Тема 7
  - Литература
  - Нормативные акты
  - Судебная практика
  - Занятие № 1
    -
    - Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения
    - Задания по комментированию норм права
    - Задачи
    - Деловая игра
    - Задания для внеаудиторной работы
    - Контрольные вопросы
  - Занятие № 2
    -
    - Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения
    - Задания по комментированию норм права
    - Задачи
    - Деловая игра
    - Задания для внеаудиторной работы
    - Контрольные вопросы

- Раздел III
  - Тема 8
    - Литература
    - Нормативные акты
    - Судебная практика
    - Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения
    - Задания по комментированию норм права
    - Задачи
    - Задания для внеаудиторной работы
    - Контрольные вопросы
  - Тема 9
    - Литература
    - Нормативные акты
    - Судебная практика
    - Вопросы, проблемы, мнения для

обсуждения
- Задания по комментированию норм права
- Задачи
- Задания для внеаудиторной работы
- Контрольные вопросы

- Тема 10
  - Литература
  - Нормативные акты
  - Судебная практика
  - Занятие № 1
    -
    - Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения
    - Задания по комментированию норм права
    - Задачи
    - Задания для внеаудиторной работы
  - Занятие № 2
    -
    - Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения
    - Задания по комментированию норм права
    - Задачи
    - Задания для внеаудиторной работы
  - Контрольные вопросы
- Тема 11
  - Литература
  - Нормативные акты
  - Судебная практика
  - Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения
  - Задания по комментированию норм права
  - Задачи
  - Деловая игра
  - Задания для внеаудиторной работы
  - Контрольные вопросы
- Тема 12
  - Литература
  - Нормативные акты
  - Судебная практика
  - Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения
  - Задания по комментированию норм права

- Задачи
- Деловая игра
- Задания для внеаудиторной работы
- Контрольные вопросы

- Тема 13
  - Литература
  - Нормативные акты
  - Судебная практика
  - Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения
  - Задания по комментированию норм права
  - Задачи
  - Деловая игра
  - Задания для внеаудиторной работы
  - Контрольные вопросы
- Тема 14
  - Литература
  - Нормативные акты
  - Судебная практика
  - Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения
  - Задания по комментированию норм права
  - Задачи
  - Деловая игра
  - Задания для внеаудиторной работы
  - Контрольные вопросы

- Раздел IV
  - Тема 15
    - Литература
    - Нормативные акты и официальные документы
    - Судебная практика
    - Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения
    - Задания по комментированию норм права
    - Задачи
    - Деловая игра
    - Задания для внеаудиторной работы
    - Контрольные вопросы
  - Тема 16
    - Литература
    - Нормативные акты и официальные документы
    - Судебная практика

- Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения
- Задания по комментированию норм права
- Задачи
- Задания для внеаудиторной работы
- Задания для внеаудиторной работы
- Контрольные вопросы

- Тема 17
  - Литература
  - Нормативные акты
  - Судебная практика
  - Занятие № 1
    -
    - Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения
    - Задания по комментированию норм права
    - Задачи
    - Деловые игры
    - Задания для внеаудиторной работы
  - Занятие № 2
    -
    - Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения
    - Задания по комментированию норм права
    - Задачи
    - Задания для внеаудиторной работы
    - Итоговый тест по теме 17
    - Контрольные вопросы по теме 17
- Тема 18
  - Литература
  - Нормативные акты
  - Судебная практика
  - Занятие № 1
    -
    - Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения
    - Задания по комментированию норм права
    - Задачи
    - Деловая игра
    - Деловая игра
    - Задания для внеаудиторной работы

- Контрольные вопросы
- Занятие № 2
  -
  - Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения
  - Задания по комментированию норм права
  - Задачи
  - Деловая игра
  - Задания для внеаудиторной работы
  - Контрольные вопросы
- Тема 19
  - Литература
  - Нормативные акты
  - Судебная практика
  - Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения
  - Задания по комментированию норм права
  - Задачи
  - Деловая игра
  - Задания для внеаудиторной работы
  - Контрольные вопросы
- Тема 20
  - Литература
  - Нормативные акты и иные официальные документы
  - Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения
  - Задания по комментированию норм права
  - Задачи
  - Задания для внеаудиторной работы
  - Контрольные вопросы
- Тема 21
  - Литература
  - Нормативные акты
  - Судебная практика
  - Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения
  - Задания по комментированию норм права
  - Задачи
  - Задания для внеаудиторной работы
  - Контрольные вопросы
- Тема 22
  - Литература

- Нормативные акты
- Судебная практика
- Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения
- Задания по комментированию норм права
- Задачи
- Деловая игра № 1
- Деловая игра № 2
- Деловая игра № 3
- Задания для внеаудиторной работы
- Контрольные вопросы

- Тема 23
  - Литература
  - Нормативные акты
  - Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения
  - Задания по комментированию норм права
  - Задачи
  - Деловая игра
  - Задания для внеаудиторной работы
  - Контрольные вопросы
- Тема 24
  - Литература
  - Нормативные акты
  - Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения
  - Задания по комментированию норм права
  - Задачи
  - Задания для внеаудиторной работы
  - Контрольные вопросы
- Тема 25
  - Литература
  - Нормативные акты
  - Судебная практика
  - Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения
  - Задания по комментированию норм права
  - Задачи
  - Деловая игра
  - Задания для внеаудиторной работы
  - Контрольные вопросы
- Тема 26
  - Литература
  - Нормативные акты

- Судебная практика
- Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения
- Задания по комментированию норм права
- Задачи
- Задания для внеаудиторной работы
- Контрольные вопросы

- Тема 27
  - Литература
  - Нормативные акты и иные документы
  - Судебная практика
  - Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения
  - Задания по комментированию норм права
  - Задачи
  - Деловая игра
  - Задания для внеаудиторной работы
  - Контрольные вопросы
- Тема 28
  - Литература
  - Нормативные акты
  - Судебная практика
  - Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения
  - Задания по комментированию норм права
  - Задачи
  - Деловая игра
  - Задания для внеаудиторной работы
  - Контрольные вопросы
- Тема 29
  - Литература
  - Нормативные акты и иные официальные документы
  - Судебная практика
  - Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения
  - Задания по комментированию норм права
  - Задачи
  - Задания для внеаудиторной работы
  - Контрольные вопросы

- Раздел V. Защита прав предпринимателей
  - Тема 30
    - Литература
    - Нормативные акты

- Судебная практика
- Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения
- Задания по комментированию норм права
- Задачи
- Задания для внеаудиторной работы
- Контрольные вопросы

- Тема 31
  - Литература
  - Нормативные акты
  - Судебная практика
  - Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения
  - Задания по комментированию норм права
  - Задачи
  - Деловая игра № 1
  - Деловая игра № 2
  - Задания для внеаудиторной работы
  - Контрольные вопросы

- notes
  - 1
  - 2
  - 3
  - 4
  - 5
  - 6
  - 7
  - 8
  - 9
  - 10
  - 11
  - 12
  - 13
  - 14
  - 15
  - 16
  - 17
  - 18
  - 19
  - 20
  - 21
  - 22
  - 23
  - 24

- ○ 25
- ○ 26
- ○ 27
- ○ 28
- ○ 29
- ○ 30
- ○ 31
- ○ 32
- ○ 33
- ○ 34
- ○ 35
- ○ 36
- ○ 37
- ○ 38
- ○ 39
- ○ 40
- ○ 41
- ○ 42
- ○ 43
- ○ 44
- ○ 45
- ○ 46
- ○ 47
- ○ 48
- ○ 49
- ○ 50
- ○ 51
- ○ 52
- ○ 53
- ○ 54
- ○ 55
- ○ 56
- ○ 57
- ○ 58
- ○ 59
- ○ 60
- ○ 61
- ○ 62
- ○ 63
- ○ 64
- ○ 65
- ○ 66
- ○ 67
- ○ 68

- ○ 69
- ○ 70
- ○ 71
- ○ 72
- ○ 73
- ○ 74
- ○ 75
- ○ 76
- ○ 77
- ○ 78
- ○ 79
- ○ 80
- ○ 81
- ○ 82
- ○ 83
- ○ 84
- ○ 85
- ○ 86
- ○ 87
- ○ 88
- ○ 89
- ○ 90
- ○ 91
- ○ 92
- ○ 93
- ○ 94
- ○ 95
- ○ 96
- ○ 97
- ○ 98
- ○ 99
- ○ 100
- ○ 101
- ○ 102
- ○ 103
- ○ 104
- ○ 105
- ○ 106
- ○ 107
- ○ 108
- ○ 109
- ○ 110
- ○ 111
- ○ 112

- ○ 113
- ○ 114
- ○ 115
- ○ 116
- ○ 117
- ○ 118
- ○ 119
- ○ 120
- ○ 121
- ○ 122
- ○ 123
- ○ 124
- ○ 125
- ○ 126
- ○ 127
- ○ 128
- ○ 129
- ○ 130
- ○ 131
- ○ 132
- ○ 133
- ○ 134
- ○ 135
- ○ 136
- ○ 137
- ○ 138
- ○ 139
- ○ 140
- ○ 141
- ○ 142
- ○ 143
- ○ 144

Предпринимательское право. Практический курс Ответственные редакторы: Е. Г. Афанасьева, А. Е. Молотников

Московский государственный университет имени М. В. Ломоносова
Юридический факультет
Кафедра предпринимательского права
Предпринимательское право. Практический курс

Ответственные редакторы:
кандидат юридических наук, доцент *Е. Г. Афанасьева* и кандидат юридических наук, доцент *А. Е. Молотников*

Третье издание, переработанное и дополненное

Правовую поддержку издательства обеспечивает Адвокатское Бюро «ЕМПП»

Коллектив авторов:
1. Афанасьева Е. Г., кандидат юридических наук – темы 6.6, 25, а также темы 9 и 27 (совместно с С. А. Паращуком).
2. Белицкая А. В., кандидат юридических наук – темы 13, 14, а также тема 22 (совместно с И. С. Шиткиной).
3. Вайпан В. А., кандидат юридических наук – темы 2, 5, 6.4, 12, 28.
4. Губин Е. П., доктор юридических наук – предисловие, тема 1 (совместно с П. Г. Лахно), темы 6.3, 8.
5. Карелина С. А., доктор юридических наук – темы 6.1.2, 7, 20, 30.
6. Копытин Д. А., кандидат юридических наук – тема 26.
7. Кичик К. В., кандидат юридических наук – темы 11, 21.
8. Лахно П. Г., кандидат юридических наук – тема 1 (совместно с Е. П. Губиным), темы 15, 16.
9. Лаутс Е. Б., кандидат юридических наук – темы 18, 19.
10. Палехова Е. А. – тема 24.
11. Паращук С. А., кандидат юридических наук – темы 3, 4, 10, 29, а также темы 9 и 27 (совместно с Е. Г. Афанасьевой).
12. Шиткина И. С., доктор юридических наук – темы 6.1.1, 6.2, 6.5, 31, а также тема 22 (совместно с А. В. Белицкой).

13. Молотников А. Е., кандидат юридических наук – тема 17, а также тема 23 (совместно с Р. М. Янковским).

14. Янковский Р. М. – тема 23 (совместно с А. Е. Молотниковым).

Список сокращений

АО – акционерное общество;

АПК РФ – Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации;

БК РФ – Бюджетный кодекс Российской Федерации;

ГК РФ – Гражданский кодекс Российской Федерации;

ГПК РФ – Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации;

ЗК РФ – Земельный кодекс Российской Федерации;

КоАП РФ – Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях;

КАС РФ – Кодекс административного судопроизводства Российской Федерации;

МКАС – Международный коммерческий арбитражный суд;

НК РФ – Налоговый кодекс Российской Федерации;

Роспатент – Федеральная служба по интеллектуальной собственности;

СЗ РФ – «Собрание законодательства Российской Федерации»;

СПС – справочная правовая система;

ТК РФ – Трудовой кодекс Российской Федерации;

ТПП РФ – Торгово-промышленная палата Российской Федерации;

ТЭК РФ – топливно-энергетический комплекс Российской Федерации;

УК РФ – Уголовный кодекс Российской Федерации;

ФАС РФ – Федеральная антимонопольная служба Российской Федерации;

ФГУП – федеральное государственное унитарное предприятие;

ФНС РФ – Федеральная налоговая служба Российской Федерации;

ФТС России – Федеральная таможенная служба Российской Федерации.

Предисловие

Настоящий Практический курс по предпринимательскому праву подготовлен авторским коллективом кафедры предпринимательского права юридического факультета МГУ имени М. В. Ломоносова. Данное издание Практического курса является третьим, и авторы старались, с одной стороны, использовать методологическую базу, заложенную в изданиях 2007 г. и 2011 г., а с другой – не ограничиваться обновлением материалов, необходимым в связи с изменением нормативных актов, появлением новой судебной практики и изданием новой литературы, а расширить применение в процессе проведения семинарских занятий новых методов, таких как, например, деловые игры, составление правовых заключений, работа с источниками на иностранных языках.

Члены авторского коллектива при подготовке Практического курса исходили из того, что он будет использоваться как преподавателями предпринимательского права в различных вузах, так и студентами, осуществляющими самостоятельную подготовку по предмету. Кроме того, материалы Практического курса, вероятно, будут интересны практикующим юристам и предпринимателям при освоении нового материала.

Содержание Практического курса строится на следующих принципах:

1) разумное сочетание теоретических и практических заданий;

2) простота, но не упрощенность в изложения учебного материала;

3) предоставление преподавателю возможности из большого числа вопросов, задач, материалов для обсуждения по определенной теме самостоятельно сконструировать семинарское занятие;

4) новизна и актуальность содержания практикума;

5) инновационность, проявляющаяся в использовании современных методов преподавания.

Особое внимание хотелось бы уделить предоставляемой преподавателю уникальной возможности самостоятельно конструировать семинарское занятие из предлагаемых заданий по каждой из тем. В результате роль специалиста, ведущего семинарское занятие, повышается: преподаватель, изучив содержание соответствующего раздела, выбирает, какие задания и в какой последовательности он будет использовать при

проведении семинарского занятия; при необходимости формулирует дополнительные вопросы; на его выбор может повлиять общий уровень группы студентов, ее специализация, иные факторы.

Практикум – книга и для студента, и для преподавателя. Работа с Практикумом предполагает серьезную подготовку к занятию со стороны обучающихся: изучение теории, законодательства, практики, периодической литературы и др. От преподавателя же требуется четкое планирование проведения семинаров, подготовка дополнительных материалов, заданий и т. д.

Несколько слов о структуре Практического курса. Наименования глав Практического курса в значительной мере соответствуют темам, содержащимся в учебнике «Предпринимательское право Российской Федерации» под редакцией Е. П. Губина и П. Г. Лахно. Однако есть и расхождения. Это вызвано необходимостью постоянного обновления учебного комплекса по предпринимательскому праву, а также новым изданием нашего кафедрального учебника. Учебник и практикум дополняют друг друга при изучении курса предпринимательского права.

Настоящее издание Практического курса включает темы занятий, которые отсутствовали в предшествующем: «Саморегулирование предпринимательской деятельности», «Правовое обеспечение государственно-частного партнерства». Впервые предусмотрены самостоятельные занятия по таким темам как «Учет и отчетность в предпринимательской деятельности», «Правовое регулирование оценочной деятельности».

Каждая глава Практического курса (за редким исключением, обусловленным спецификой некоторых тем) содержит следующие разделы:

- Перечень литературы, нормативных актов и материалов судебной практики для подготовки к занятию
- Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения
- Задания по комментированию норм права
- Задачи
- Деловые игры
- Письменные задания и тесты
- Задания для внеаудиторной работы
- Контрольные вопросы

Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения

В данном разделе предлагаются для обсуждения дискуссионные вопросы, актуальные проблемы и мнения по соответствующей теме Практического курса. Авторы стремились избегать как односложных, так и слишком громоздких вопросов. При этом изучающие курс «Предпринимательское право» получают возможность обсудить положения судебных актов, решений органов государственной власти, иных материалов (выдержек из научных и научно-практических работ, интервью, материалов прессы). Задания направлены на развитие самостоятельного мышления обучающихся.

Задания по комментированию норм права

Данный раздел развивает способность студента анализировать положения нормативных актов. При этом, безусловно, могут использоваться, анализироваться, сопоставляться положения опубликованных комментариев к кодексам и законам, но должна высказываться и собственная точка зрения студента.

Авторы стремились предложить для заданий по комментированию наиболее сложные и спорные положения законодательства, противоречивые и неоднозначные материалы.

Задачи

По наблюдению авторов Практического курса задачи, составленные путем копирования (с незначительными корректировками) судебного акта, содержащегося в электронных правовых системах, довольно легко решаются студентами путем банального нахождения соответствующего решения (хотя даже и такую деятельность было бы неверно считать полностью бесполезной). Именно поэтому авторы Практического курса старались если не полностью отказаться от подобных задач, то, во всяком случае, максимально сократить их число.

Не все, но многие задачи могут решаться «по ролям» – если преподаватель предложит студентам подготовить правовое обоснование позиций различных участников конфликта.

Виды задач:

а) задачи, изложенные в форме материалов судебного или административного дела. От студента требуется разрешить дело по существу, аргументируя свою позицию. В качестве основы использованы реальные дела, отсутствующие в электронных базах, либо «кейсы», смоделированные авторами Практического курса;

б) задачи, описывающие конкретную ситуацию, возникающую в ходе осуществления предпринимательской деятельности. От студента требуется проанализировать юридические аспекты сложившейся ситуации и дать свои рекомендации по поведению «действующих лиц», например, выделив оптимальные способы защиты ими своих прав;

в) задачи, составленные на основе опубликованного судебного решения путем максимально возможного его корректирования (чтобы затруднить поиск готового решения).

Деловые игры (в данном издании Практического курса их стало значительно больше). Моделируемая ситуация в рамках рассматриваемой темы, в которой участвует 5–7 человек, позволяет в игровой форме проверить понимание учебного материала, развить способность самостоятельного мышления, грамотного обоснования своей позиции, принятия быстрого решения в сложной ситуации.

Использовать деловую игру на соответствующем семинарском занятии или нет, решает, разумеется, преподаватель. Практика показывает, что деловые игры применяются не очень часто, поскольку требуют значительного времени на подготовку и проведение. Однако участие в деловых

играх очень полезно для студентов и всегда оставляет у них яркие впечатления.

Деловая игра может моделировать судебное заседание, ситуацию на переговорах деловых партнеров, заседание коллегиального органа управления юридического лица, проведение публичных торгов и т. п. Чтобы помочь студентам более полно подготовиться к деловой игре, имеет смысл рекомендовать им изучить конкретные нормативные акты, материалы судебной практики, прессы и различные экспертные оценки аналогичных ситуаций.

Письменные задания и тесты

Несколько разновидностей письменных контрольных заданий, выполняемых в рамках семинарского занятия, могут быть использованы по усмотрению преподавателя.

Тесты содержатся, за редким исключением, в каждой теме Практического курса. Задания для контрольных работ представлены в различных вариантах: проведение сравнительного анализа, составление схем, таблиц, алгоритма действий. Практика показывает, что контрольные работы, проводимые на каждом занятии, способствуют серьезной подготовке студентов к семинару.

Контрольные вопросы

Данный раздел включает вопросы для быстрой проверки знаний по соответствующей теме. Эти вопросы направлены именно на контроль знаний фактического материала, имеют однозначные ответы и не предполагают дискуссий.

Задания для внеаудиторной работы

Несколько видов заданий могут даваться для выполнения всеми или отдельными студентами во внеаудиторное время, как правило, в письменном виде. Это:

• *эссе* (выражает индивидуальные впечатления и соображения студента по конкретным аспектам изучаемой темы (проблемы законодательства, правоприменения и т. п.);

• *рефераты* (проведение краткого научного или научно-практического исследования на базе нескольких, как правило, доктринальных источников);

• *правовые заключения* (оценка юридических особенностей сложившейся ситуации с последующими рекомендациями по поведению вовлеченных лиц);

• *задания по обобщению судебной практики* (практики третейских судов); такое задание может предлагаться не только как письменное, но и для выступления на занятии с сообщением;

• *задания по составлению документов* (самостоятельная разработка юридических документов).

В третьем издании Практического курса появились (пока еще не во всех темах) и совершенно новые виды заданий – «редактирование текстов» и «работа с иностранными источниками». Цель таких заданий – в формировании у студентов навыков распознавания и исправления чужих ошибок и неточностей, грамотного формулирования мыслей; столь важной для современного специалиста способности читать и понимать юридическую литературу, нормативный материал и материалы правоприменительной практики на иностранном языке.

Авторы Практического курса выражают надежду, что содержащиеся в данном издании материалы станут серьезным подспорьем как преподавателям, так и студентам в деле изучения дисциплины «Предпринимательское право», а также заинтересуют и тех, кто самостоятельно постигает премудрости отечественного правового регулирования предпринимательской сферы деятельности.

Раздел I
Общие положения

Тема 1
Предпринимательство и предпринимательское право

Литература

Основная

1. А. Г. Быков: Человек, Ученый, Учитель / отв. ред. Е. П. Губин. М., 2013.

2. Быков А. Г. Предпринимательское право: проблемы формирования и развития // Вестник Моск. Ун-та. 1993. № 6.

3. Быков А. Г. О содержании курса предпринимательского права и принципах его построения // Предпринимательское право в рыночной экономике. М., 2004.

4. Белых В. С. Правовое регулирование предпринимательской деятельности в России. М., 2009.

5. Губин Е. П. Государственное регулирование рыночной экономики и предпринимательства: правовые проблемы. М., 2005.

6. Губин Е. П. Правовая политика в сфере рыночной экономики: теория и практика // Вестник Московского университета. Серия 11. Право. 2012. № 6.

7. Губин Е. П. Предмет предпринимательского права: современный взгляд // Предпринимательское право. 2014. № 2.

8. Ершова И. В. Предпринимательское право: неравнодушный взгляд//Предпринимательское право. Приложение к журналу. 2012. Вып.2

9. Исторический очерк развития науки и преподавания хозяйственного и предпринимательского права в МГУ им. М. В. Ломоносова // Предпринимательское право в рыночной экономике / отв. ред. Е. П. Губин, П. Г. Лахно. М., 2004.

10. Коммерческое (предпринимательское) право: учебник: в 2 т. 4-е изд. / Под ред. В. Ф. Попондопуло. М., 2009.

11. Лаптев В. В. Предпринимательское (хозяйственное) право. Избранные труды. Екатеринбург, 2008.

12. Олейник О. М. Понятие предпринимательской деятельности: теоретические проблемы формирования // Предпринимательское право. 2015. № 1. С. 13–17.

13. Отнюкова Г. Д. К вопросу о содержании курса предпринимательского права // Предпринимательское право. 2005. № 2.

14. Предпринимательское право Российской Федерации: учебник / отв. ред. Е. П. Губин, П. Г. Лахно. М., 2010.

15. Лекции по предпринимательскому праву. Новое в правовом регулировании бизнеса / отв. ред. Е. П. Губин, Е. Б. Лаутс. М., 2013.

16. Современное предпринимательское право / отв. ред. И. В. Ершова. М., 2014.

17. Творческое наследие академика В. В. Лаптева и современность / отв. ред. А. Г. Лисицын-Светланов, Н. И. Михайлов. М., 2014.

Дополнительная

1. Актуальные проблемы науки и практики коммерческого права. Вып. 1–6 / под ред. В. Ф. Попондопуло, О. Ю. Скворцова. СПб., 1995–2007.

2. Алексеев С. С. Право: азбука – теория – философия. Опыт компетентного исследования. М., 1999.

3. Алексеев С. С. Частное право: научно-публицистический очерк. М., 1999.

4. Андреева Л. В. Правовое регулирование торговой деятельности в России (теория и практика) / отв. ред. Л. В. Андреева. М., 2014.

5. Белых С. В. Свобода предпринимательской деятельности как конституционно-правовая категория в Российской Федерации. СПб., 2005.

6. Белых В. С. Предпринимательское право в системе права России // Белых В. С. Гражданско-правовое обеспечение качества продукции, работ и услуг. Сб. научных трудов / Отв. ред. О. А. Герасимов. Екатеринбург. 2007. С. 242–270.

7. Вебер М. Протестантская этика и дух капитализма. М., 2003.

8. Гаджиев Г. А. Защита основных экономических прав и свобод предпринимателей за рубежом и в Российской Федерации. М., 1995.

9. Гаджиев Г. А. Конституционные принципы рыночной экономики (Развитие основ гражданского права в решениях Конституционного Суда Российской Федерации). М., 2002.

10. Гаджиев Г. А. Принципы права и право их принципов. М., 2008.

11. Губин Е. П. Правовое обеспечение свободы экономической деятельности // Предпринимательское право. 2015. № 4.

12. Занковский С. С. Публичные и частные начала в правовом регулировании экономики // Предпринимательское право в XXI веке: преемственность и развитие. М., 2002.

13. Иоффе О. С. Развитие цивилистической мысли в СССР: в 2 ч. Л., 1975.

14. Исаев И. А. Становление хозяйственно-правовой мысли в СССР (20-е годы). М., 1986.

15. Каминка А. И. Основы предпринимательского права. Пг., 1917.

16. Каминка А. И. Очерки торгового права. СПб., 1911.

17. Корпоративное право: учебный курс / отв. ред. И. С. Шиткина. М., 2015.

18. Корпоративное право. Актуальные проблемы теории и практики / под общ. ред. В. А. Белова. М., 2014.

19. Коршунов Н. М. Конвергенция частного и публичного права: проблемы теории и практики. М., 2011.

20. Кулагин М. И. Предпринимательство и право: опыт Запада. М., 1992.

21. Куренной А. М. Труд и право: трудовое или гражданское? // Корпоративный юрист. 2005. № 1.

22. Лахно П. Г. Энергетическое право Российской Федерации: становление и развитие. М., 2014.

23. Лебедев К. К. Предпринимательское и коммерческое право: системные аспекты. СПб., 2002.

24. Ломакин Д. В. Очерки теории акционерного права и практики применения акционерного законодательства. М., 2005.

25. Мамутов В. К. О цивилистическом подходе к решению проблем правового регулирования хозяйственной деятельности. Донецк, 1977.

26. Мамутов В. К. Хозяйственное право. Избранные труды. Екатеринбург. 2008.

27. Мамутов В. К. Хозяйственный кодекс в системе правового регулирования экономики Украины // Предпринимательское право. 2004. № 1.

29. Мартемьянов В. С. Юридическая трагедия // Предпринимательское право. 2004. № 2.

30. Международное коммерческое право: учебное пособие / Под ред. В. Ф. Попондопуло. 2-е изд. М., 2006.

31. Могилевский С. Д., Самойлов И. А. Корпорации в России. Правовой статус и основы деятельности. М., 2006.

32. Мозолин В. П. Корпорации, монополии и право в США. М., 1965.

33. Мозолин В. П. Гражданское право и современная доктрина. М., 2008.

34. Мозолин В. П. О макро– и микроправовом регулировании комплексных имущественных отношений в сфере экономики // Журнал российского права. 2012 г. № 9.

35. Мозолин В. П. Восемь лет спустя // Законодательство и экономика. 2012. № 10.

36. Надежин Н. Н. Концептуальные подходы к пониманию предпринимательства и предпринимательской деятельности // Общество и право. 2008. № 1.

37. Надежин Н. Н., Левченко В. Е. Исторические тенденции в развитии правового регулирования предпринимательства // История государства и права. 2008. № 5.

39. Олейник О. М. Формирование критериев квалификации предпринимательской деятельности в судебной практике // Предпринимательское право. 2013. № 1.

40. Отнюкова Г. Д. К вопросу о содержании курса предпринимательского права // Предпринимательское право. 2005. № 2.

41. Папаян Р. А. Христианские корни современного права. М., 2002.

42. Покровский И. А. Основные проблемы гражданского права (Серия «Классика российской цивилистики») М., 1998.

43. Попондопуло В. Ф. Правовой режим предпринимательства. СПб., 1994.

44. Попондопуло В. Ф. Коммерческое (предпринимательское) право зарубежных стран. М., 2008.

45. Посошков И. Т. Книга о скудости и богатстве. М., 1951.

46. Предпринимательское право в XXI веке: преемственность и развитие. М, 2000.

47. Предпринимательское (хозяйственное) право / отв. ред. В. В. Лаптев, С. С. Занковский. М., 2006.

48. Путинский Б. И. Коммерческое право России. Издание пятое, переработанное и дополненное. М., 2013.

49. Пугинский Б. И. Коммерческое право и предпринимательство // Актуальные проблемы коммерческого права. Вып.2. М.,2005.

50. Райхер В. К. Общественно-исторические типы страхования. М.; Л., 1947.

51. Предпринимательское право / отв. ред. И. В. Ершова, Г. Д. Отнюкова: учебник для бакалавров. М., 2014.

52. Смит А. Исследование о природе и причинах богатства народов. М., 1962.

53. Суханов Е. А. Система частного права // Вестник Московского университета. 1994. № 4.

54. Суханов Е. А. Гражданское право России – частное право. М., 2008.

55. Суханов Е. А. Сравнительное корпоративное право. М., 2014.

56. Тихомиров Ю. А. Публичное право: учебник. М.,1995.

57. Толстой Ю. К. Гражданское право и гражданское

законодательство // Правоведение. 1998. № 2.

58. Толстой Ю. К. О преподавании гражданского права на современном этапе // Преподавание гражданского права в современных условиях. СПб., 1999.

59. Федоров А. Ф. Торговое право. Одесса, 1911.

60. Хозяйственное право / под ред. В. К. Мамутова. Киев, 2002.

61. Хозяйственный кодекс Украины: науч. – практ. комментарий / под общ. ред. А. Г. Бобковой. Харьков, 2008.

62. Цитович П. Учебник торгового права. Киев, 1891.

63. Черепахин Б. Б. К вопросу о частном и публичном праве // Труды по гражданскому праву. М., 2001.

64. Шевченко Л. И. Понятие предпринимательской деятельности, ее экономическая и правовая сущность // Законодательство. 2006. № 11.

65. Шершеневич Г. Ф. Учебник торгового права (по изд. 1914 г.) М., 1994.

66. Эминов Е. В. Борьба с незаконной предпринимательской деятельностью (уголовно-правовой и криминологический аспекты). Дис. канд. юрид. наук. М., 2004.

67. Эрхард Л. Благосостояние для всех. М., 1990.

68. Яковлев В. Ф. Россия: экономика, гражданское право (вопросы теории и практики). М., 2000.

69. Яковлев В. Ф. Экономика. Право. Суд. Проблемы теории и практики. М., 2003.

70. Яковлев В. Ф. Правовое государство: вопросы формирования. М., 2012.

71. Dr. Schmidt Otto. EU-Wirtschaftsrecht. Verlag Orac. Köln.1998.

Нормативные акты

1. Конституция Российской Федерации.

2. БК РФ.

3. ГК РФ.

4. НК РФ.

5. Основы законодательства Российской Федерации о нотариате от 11 февраля 1993 г. № 4462-1 // Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации. 1993. № 10. Ст. 357.

6. Федеральный закон от 07.02.2011 № 3-ФЗ «О полиции» // СЗ РФ. 2011. № 7. Ст. 900.

7. Федеральный закон от 29 декабря 2012 г. № 273-ФЗ «Об образовании в Российской Федерации» // СЗ РФ. 2012. № 53 (Ч.

I). Ст. 7598.

8. Федеральный закон от 31 мая 2002 г. № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» // СЗ РФ. 2002. №. 23. Ст. 2102.

9. Федеральный закон РФ от 30 декабря 2006 г. № 271-ФЗ «О розничных рынках и о внесении изменений в Трудовой кодекс Российской Федерации» // СЗ РФ. 2007. № 1. Ч I. Ст. 34.

10. Федеральный закон от 28 декабря 2009 г. № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» // СЗ РФ. 2010. № 1. Ст. 2.

11. Федеральный закон от 1 декабря 2007 г. № 315-ФЗ «О саморегулируемых организациях» // СЗ РФ. 2007.№ 49. Ст. 6076.

12. Федеральный закон от 31 декабря 2014 г. № 488-ФЗ «О промышленной политике в Российской Федерации» // СЗ РФ. 2015. № 1 (часть I). Ст. 41.

Судебная практика

1. Постановление Конституционного Суда РФ от 4 марта 1997 г. № 4-П «По делу о проверке конституционности статьи 3 Федерального закона от 18 июля 1995 г. «О рекламе» // СЗ РФ. 1997. № 11. Ст. 1372.

2. Постановление Конституционного Суда РФ от 28 января 2010 г. № 2-П «По делу о проверке конституционности положений абзаца второго пункта 3 и пункта 4 статьи 44 Федерального закона «Об акционерных обществах в связи с жалобами открытых акционерных обществ «Газпром», «Газпром нефть», «Оренбургнефть» и Акционерного коммерческого банка Российской Федерации (ОАО)» // СЗ РФ. 2010. № 6. Ст. 700.

3. Определение Конституционного Суда РФ от 25 ноября 2010 г. № 1523-щ-щ «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Сергеева Михаила Ивановича на нарушение его конституционных прав статьей 171 Уголовного кодекса Российской Федерации» // СПС «КонсультантПлюс».

4. Постановление Конституционного суда Российской Федерации от 11 декабря 2014 № 32-П «По делу о проверке конституционности положений статьи 159.4 Уголовного кодекса Российской Федерации в связи с запросом Салехардского городского суда Ямало-Ненецкого автономного округа» // СПС «КонсультантПлюс».

5. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 18 ноября 2004 г. № 23 «О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве и легализации (отмывании) денежных средств или иного имущества, приобретенных преступным путем»

// Бюллетень Верховного суда Российской Федерации. 2005. № 1.

6. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24 октября 2006 г. № 18 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Особенной части Кодекса РФ об административных правонарушениях» // Бюллетень Верховного суда Российской Федерации. 2006. № 12.

7. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23 июня 2015 г. № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2015. № 8.

Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения

1. Что понимается под предпринимательской деятельностью по законодательству Российской Федерации?

2. Каковы легальные признаки предпринимательской деятельности? Дайте характеристику каждого из них.

3. Изучив научную, учебную литературу, назовите признаки, которыми предлагается дополнить легальное понятие предпринимательской деятельности.

4. Дайте краткую характеристику становления и развития термина «предпринимательство» и научных исследований в этой сфере, в том числе представителей различных экономических школ.

5. Каковы главные социально-экономические условия, возрождение и развитие которых сделало возможным становление в России рыночной экономики и предпринимательства? Дайте краткую характеристику законодательного обеспечения перехода к рыночной экономике в России.

6. В приведенных ниже положениях, характеризующих предпринимателя и предпринимательство, ключевыми словами являются «деятельность» и «энергия».

По Аристотелю, «жизнь есть деятельность (enerqiea), а деятельность, активность есть жизнь… Назначение человека – в разумной деятельности, сообразной с добродетелью»[1].

Академик А. Н. Леонтьев писал: «…деятельность – это не реакция и не совокупность реакций, а система, имеющая строение, свои внутренние переходы и превращения, свое развитие».[2]

Энергия предпринимателя, по нашему мнению, заключается в особом складе ума, воле к победе, желании борьбы, творческом характере труда.

Раскройте философское, экономическое и, конечно же,

правовое (юридическое) содержание понятий «деятельность» и «энергия». Покажите взаимосвязь между этими категориями, относящимися к общему объекту – предпринимательству.

7. Конституционное закрепление основ предпринимательской деятельности в Российской Федерации непосредственно связано с наделением граждан России неотчуждаемыми, естественными правами. Гражданин демократического государства обладает личной свободой, выражающейся, в том числе, в свободе выбора вида труда, а также характера предпринимательской деятельности. Свободный человек – и это аксиома развития – всегда дает обществу больше, чем несвободный, как бы эти понятия ни трансформировались с изменением конкретно-исторических условий. Экономический аспект личной свободы неразрывно связан с правом на собственность и свободное распоряжение ею[3].

Дайте характеристику права граждан на предпринимательство как неотчуждаемого естественного права.

8. Статья 34 Конституции РФ характеризует экономическую деятельность гражданина как проявление его личной свободы в сфере предпринимательства.

Укажите, какие правомочия входят в содержание категории «свобода предпринимательской деятельности».

9. В ст. 34 Конституции РФ можно обнаружить единство двух противоположностей: свободу предпринимательства (ч. 1) и государственное регулирование предпринимательской деятельности (ч. 2).

Регулирование, как известно, всегда связано с ограничением прав. Нет ли здесь противоречия?

10. По мнению Г. А. Гаджиева, самое важное изменение концептуального подхода к предпринимательству – это помещение ст. 34 в главе Конституции, посвященной правам и свободам человека и гражданина. Трактовка предпринимательства через призму прав человека позволяет утверждать, что отношения государства и предпринимателей являются отношениями равных партнеров и у них имеются взаимные права и обязанности.[4]

Дайте комментарий этому утверждению.

11. В учебнике «Предпринимательское право Российской Федерации» утверждается: «Предпринимательство – одна из форм деятельности человека. Деятельность человека – форма проявления его активности, определенное поведение; в более широком плане – использование жизненных сил, человеческой энергии. Предпринять – значит начать делать что-либо, приступить к чему-либо… Люди, которые осуществляют

деятельность в экономической сфере, называются предпринимателями. Без них нет предпринимательства»[5].

Один из крупнейших мыслителей второй половины XIX – первой половины XX в. О. Шпенглер пишет: «… для нас организатор, изобретатель и предприниматель – являются творящей силой, которая воздействует на другие, исполняющие силы, придавая им направление, намечая цели и средства их действия. И те, и другие принадлежат экономической жизни не как владельцы вещей, но как носители энергии»[6]. Подобное понимание энергии выводит нас напрямую на предпринимательскую деятельность. Ведь предпринимательство есть не что иное, как деятельность, энергия.

В чем заключается энергия предпринимателя и творческий характер его деятельности?

12. В литературе были высказаны различные точки зрения на соотношение понятий «экономическая деятельность» – «хозяйственная деятельность» – «предпринимательская деятельность» – «коммерческая деятельность» (В. С. Белых, А. Г. Быков, В. В. Лаптев, В. К. Мамутов, Б. И. Пугинский, Е. А. Суханов, Е. П. Губин, П. Г. Лахно, К. К. Лебедев, В. Ф. Попондопуло, В. А. Семеусов, Л. Ф. Федоров, П. П. Цитович). Приведите точки зрения названных авторов и выскажите ваши соображения по поводу обоснования ими своих позиций.

13. Б. И. Пугинский в пятом издании учебника «Коммерческое право России», характеризуя понятие коммерции и коммерческого права, пишет: «В применении термина допускаются массовые ошибки. Прежде всего, распространено смешение коммерции и предпринимательства. Коммерцией зачастую называют всякое предпринимательство. Говорят о коммерческих банках, коммерческих поликлиниках, коммерческих учебных заведениях и т. п. Эта неточность коренится в новом ГК РФ. Так, ст. 50 ГК РФ предлагает разделять все организации на коммерческие и некоммерческие, т. е. торгующие либо не торгующие.

Классификация юридических лиц по ГК РФ противоречит ст. 34 Конституции РФ, которая говорит о праве граждан заниматься предпринимательской деятельностью. В самом ГК РФ, в ст. 2, достаточно ясно определено, что предпринимательство есть любая деятельность, направленная на систематическое получение прибыли. Предпринимательство в этом понимании, гораздо шире коммерции, поскольку прибыль можно получать от выполнения работ, оказания услуг, от доходов на имущество, а не только от продажи товаров.

Итак, разработчики ГК РФ сознавали различие между

коммерцией как торговлей и предпринимательством как любой деятельностью, нацеленной на регулярное получение прибыли. Поэтому, когда в гл. 4 ГК РФ все предпринимательские организации были названы коммерческими, подобное решение нельзя назвать приемлемым»[7].

Анализируя соотношение коммерческого и предпринимательского права, Б. И. Пугинский подчеркивает, что коммерция является одним из видов предпринимательства, однако коммерческое право не имеет отношения к праву предпринимательскому.

Как и всякая отрасль экономики, торговля в существенной степени регулируется установлениями, административного, налогового, уголовного и других отраслей публичного права. Однако под коммерческим правом в науке и законодательстве понимаются, прежде всего, частноправовые нормы. За рубежом коммерческим правом признается исключительно система норм частного права. Ни как отрасль публичного права, ни как смешение норм частного и публичного характера коммерческое право не могло бы иметь никаких оснований для самостоятельного существования.

Согласны ли вы с таким мнением?

14. «Предпринимательское право называет себя комплексной отраслью, осуществляющей правовое регулирование предпринимательской деятельности нормами различных отраслей права. Однако предпринимательское право не выделяет и не учитывает отличий отраслевых методов правового регулирования. Не рассматриваются и способы обеспечения взаимосвязи между разноотраслевыми установлениями, относящиеся к общему объекту. Таким образом, это более упрощенный, огрубленный подход, основанный на игнорировании различий отраслевых методов правового регулирования, способов установления взаимосогласованности между решениями по вопросам предпринимательства, принимаемыми в разных отраслях права.

По этим причинам коммерческое право пока имеет мало точек соприкосновения с предпринимательским правом»[8]. Оставим на совести автора утверждения о невыделении и не-учете отличий отраслевых методов правового регулирования и не рассмотрении способов обеспечения взаимосвязи между разноотраслевыми установлениями – думаем достаточно ознакомиться с учебником по предпринимательскому праву, чтобы убедиться в обратном. Все же зададимся вопросом. Если в Законе «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» от 28.12.2009 г. № 381-

ФЗ «торговая деятельность (далее также – торговля) – вид предпринимательской деятельности, связанный с приобретением и продажей товаров» (п.1 ст.2) – почему она не может регулироваться предпринимательским правом?

Можно ли согласиться с подобным утверждением? Выскажите свою точку зрения и сравните со следующим утверждением: «На практике и в ряде нормативных правовых актов термины «коммерческая деятельность» и «предпринимательская деятельность» употребляются как синонимы в случаях, когда осуществляется реализация готовых продуктов предпринимательской деятельности.[9] Обоснованием этому является широкое понимание товара в рыночной экономике, под которым понимаются не только вещи и иное имущество, но и все объекты, имеющие стоимость и способность находиться в имущественном обороте, включая работы, услуги, быть объектами купли-продажи. Вместе с тем виды осуществляемой предпринимательской деятельности значительно разнообразнее (строительная, аудиторская, оценочная и др.) и не сводятся только к купле-продаже объектов имущественного оборота».[10]

15. Концептуальные основы существующих на сегодняшний день трактовок предмета предпринимательского права России были заложены в конце XIX – начале XX в. В силу известных исторических особенностей развития предпринимательства оно изначально развивалось в форме торговой (коммерческой) деятельности. Причем по мере развития экономики и, особенно в условиях капитализма, содержание торговой (коммерческой) деятельности расширялось и усложнялось. К концу XIX в. в российском праве были чётко обозначены две позиции, трактующие содержание торговой (коммерческой) деятельности – торговли.

Первая характеризуется узкой трактовкой торговой деятельности как посредничества по приобретению и сбыту товаров[11]. Данная позиция базируется на традиционном экономическом понимании торговли как совокупности операций по доставке товаров от производителя к потребителю с целью получения прибыли (спекуляции)[12].

Назовите представителей науки коммерческого права, разделяющих эту трактовку.

Согласно второй позиции, базирующейся на расширенном понимании торговой деятельности, последняя, наряду с посредничеством в движении товаров, включает и иные виды деятельности, связанные со спекулятивными интересами. В соответствии с такой трактовкой к торговой деятельности были причислены виды деятельности, которые порой находились в

очень отдалённой связи с торговлей (в узком смысле).

Возникновение и широкое распространение второй (расширительной) трактовки в значительной степени явилось результатом развития предпринимательской активности во всех сферах хозяйствования, а не только в торговле. Выход предпринимательства за пределы торговли потребовал дальнейшего развития и усовершенствования правового инструментария. Это привело к тому, что уже в конце XIX в. расширительная трактовка понятия «торговля» отождествляется с юридическим пониманием торговли. Тем не менее, в новейшей юридической, в том числе и учебной литературе встречается следующее утверждение: «Однако приходится отмечать такое явление, которое можно назвать эклектикой кодексов. Оно выражается в том, что ни в одном кодексе не обеспечивается предметное единство, не соблюдается чистота очерчивания своего предмета.[13] Помимо собственно коммерческой деятельности кодексы регулируют также и иные вопросы, не относящиеся напрямую к продвижению товаров, даже вообще никак не касающихся торговли…. практически в каждом торговом кодексе содержатся нормы о торговом обороте, образующие ядро этого акта, и еще добавочные положения, лишь косвенно касающиеся торговли или даже не относящиеся к ней. Данное обстоятельство порождает неверное представление о содержании торгового права и его соотношении с правом гражданским. В литературе по торговому праву зарубежных стран нередко можно встретить мнение об отнесении к торговому праву всех институтов, которые включены в торговые кодексы»[14].

Отвечая на вопрос о том, чем же объяснить в таком случае, что торговые кодексы содержат нормы не о торговле? Б. И. Путинский пишет: «Причина весьма прозаична. Дело в том, что законодатели – и это общемировая практика – стремятся использовать издание торгового закона для попутного решения в нем вопросов, порой совершенно не относящихся к торговле, но назревших и требующих законодательного урегулирования. Указанное обстоятельство, однако, не должно служить основанием для размывания предмета, нарушения отраслевого единства и содержательной целостности торгового права. Поэтому те установления, которые содержатся в торговых кодексах, но не относятся к регулированию торговой деятельности, не должны включаться в предмет торгового права»[15].

В учебнике по коммерческому (предпринимательскому) праву Санкт-Петербургского государственного университета утверждается, что «несмотря на то, что коммерческое право как

подотрасль гражданского права не включает нормы публичного права, регулирующие отношения в сфере экономики, в курсе коммерческого права публично-правовое регулирование предпринимательской деятельности в необходимой мере изучается и соответственно освящается в настоящем учебнике». [16]

Поясните, пожалуйста, должно ли существовать единство предмета отрасли права, отрасли законодательства и соответствующей учебной дисциплины или возможно существование одновременно разных предметов у отрасли права, отрасли законодательства и соответствующего учебного курса.

Представляется, что в настоящее время Законом «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» этот вопрос разрешен, согласно п. 1 ст. 2 торговая деятельность (далее также – торговля) – вид предпринимательской деятельности, связанный с приобретением и продажей товаров. Далее раскрываются виды торговой деятельности: оптовая и розничная.

Охарактеризуйте приведенные выше позиции.

16. В научной литературе утверждается, что регулирование предпринимательской деятельности – задача не только государства и права, но, прежде всего, самих хозяйствующих субъектов.

Как верно отмечает Ю. А. Тихомиров, «в течение веков в общественной жизни наблюдалось противоборство двух систем управления – государствоведческой и самоуправленческой. В институциональном плане речь шла о меняющемся соотношении власти и самоуправления (местного, производственного и т. п.), о перемене методов управления государственными и общественными делами. Политико-социальная мысль и общественная практика по сути дела «метались» между этими главными доминантами. А право использовалось для целей победивших сил, и вводилось то жёсткое, то мягкое регулирование, то поддержка, то «оставление правовых позиций» и уход в сторону. В нашей стране в XX веке любовь к самоуправлению и саморегулированию проявлялась «вспышками» – в начале 20-х, в 60-х и 80-х годах»[17].

Высокая степень саморегулирования предпринимательской деятельности, однако, не означает, что государство вовсе должно быть изолировано от регламентации экономических отношений. С одной стороны, регулятивная функция государства проявляется в установлении некоторых принципиально важных гарантий организации бизнеса, которые необходимы как самому бизнесу, так и гражданскому обществу[18]. С другой стороны – исходя из

содержания и смысла ч. 3 ст. 55 Конституции Российской Федерации, государство должно установить некоторые ограничения и запреты[19], которые необходимы в демократическом обществе, соблюдение которых должно поддерживаться политикой неотвратимости административного и уголовного наказания. Не менее важно, чтобы государство справедливо карало и за такое противоправное деяние, как воспрепятствование законной предпринимательской деятельности[20], т. е. напрямую защищало данное конституционное право через соответствующие санкции.

Каково ваше мнение по данной проблеме?

17. Ю. К. Толстой пишет: «На фоне этих действительно актуальных проблем (речь идёт о конкретных проблемах правового регулирования предпринимательской деятельности) явно надуманными выглядят попытки различить предпринимательское и коммерческое право. Предпринимательское право готовы признавать одним из внутренних подразделений гражданского права. А вот в коммерческом праве усматривают переиздание под другим наименованием хозяйственного права и не переносят его за версту. Такова, в частности, позиция Е. А. Суханова. На мой взгляд, никаких оснований различать предпринимательское и коммерческое право нет. Все признаки предпринимательской деятельности, закрепленные в законе, полностью приложимы и к коммерческой деятельности. Равным образом коммерческая деятельность, как и предпринимательская не сводятся к отношениям по горизонтали (о них речь в абз. 3 п. 1 ст. 2 ГК), но охватывает также и отношения по вертикали, т. е. по организации указанной деятельности. Совпадает и субъектный состав предпринимательской деятельности с одной стороны и коммерческой деятельности с другой.

Вообще надо сказать, что подход Е. А. Суханова к системе права и набору отраслей, из которых она состоит, эклектичен»[21].

В. С. Белых в монографии «Правовое регулирование предпринимательской деятельности в России» отмечает: «В первую очередь, необходимо разобраться в понятийном аппарате. Дело в том, что в юридической литературе нередко понятие «предпринимательское право», «торговое право» и «коммерческое право» рассматриваются в качестве синонимов. Практически ставит знак равенства между указанными понятиями В. Ф. Попондопуло, с точки зрения которого предпринимательское (торговое, коммерческое) право – это составная часть гражданского права.

Аналогичной позиции придерживается В. В. Ровный, который,

исходя из тождественности предпринимательской и коммерческой деятельности, приходит к выводу о терминологическом единстве предпринимательского и коммерческого права.

В свою очередь А. Г. Быков, проводя разграничение между торговым и предпринимательским правом, считает, что первое является основой последнего. По мнению ученого, если торговое право носит частный характер, то предпринимательское право представляет собой право государственно-регулируемой и социально-ориентированной рыночной экономики. Иначе говоря, предпринимательское право сочетает публично-правовые и частноправовые начала. Забегая вперед, мы также считаем, что предпринимательское право есть конгломерат частноправовых и публично-правовых начал в регулировании общественных отношений.

Ряд ученых предлагают провести разграничительную линию между предпринимательским, коммерческим и торговым правом, но лишь на уровне учебных дисциплин. Е. А. Суханов, указывает на необходимость разграничения в целях преподавания хозяйственного и торгового права, поскольку концепция хозяйственного права родилась намного позднее торгового права»[22].

Интересна позиция В. К. Андреева, который рассматривает предпринимательское право как комплекс научных и учебных дисциплин, входящий в состав курса гражданского права. Автор подчеркивает, что предпринимательская деятельность является предметом гражданского законодательства (ч. 3 п. 1 ст. 2 ГК РФ). Предпринимательское право – это, во-первых, специальная обособленная часть гражданского права, особенности которой проявляются в каждой из четырех частей Гражданского кодекса Российской Федерации. Во-вторых, предпринимательская деятельность регулируется не только и не столько Гражданским кодексом Российской Федерации, но и другими федеральными законами, которые, например, устанавливают специальные режимы предпринимательской деятельности и к которым нормы ГК РФ не применяются (см. Федеральный закон от 22 июля 2005 № 116-ФЗ «Об особых экономических зонах в Российской Федерации»[23]).

Характер деятельности коммерческих организаций, обязательств, связанных с предпринимательской деятельностью, обуславливает отношение к предпринимательскому праву не как к отдельному блоку норм, выделенных в Гражданском кодексе РФ, а как к целому массиву – предпринимательскому законодательству, объединяющему нормы из различных отраслей

права.[24]

Внимательно изучив приведенные положения, ответьте на следующие вопросы.

А. Для признания деятельности предпринимательской должна ли она осуществляться обязательно в экономической сфере, или предпринимательство – это любая деятельность, нацеленная на систематическое получение прибыли? При подготовке ответа на поставленный вопрос проанализируйте содержание ст. 34 Конституции РФ; абзац 3 п. 1 ст. 2 ГК РФ; ст. 18 ГК РФ; гл. 1 Закона РФ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности Российской Федерации».

Б. Обоснованно ли утверждение Б. И. Пугинского о том, что коммерция является одним из видов предпринимательства, однако коммерческое право не имеет отношения к праву предпринимательскому?

В. Какие доводы в обоснование своей позиции приводит Ю. К. Толстой, утверждающий, что нет никаких оснований различать коммерческое и предпринимательское право? Сравните позицию Ю. К. Толстого и К. К. Лебедева. В чем их сходство и различие?

18. Прокомментируйте утверждение А. Г. Быкова о том, что предпринимательское право представляет собой право государственно-регулируемой и социально-ориентированной рыночной экономики.

Какие виды социально-экономических моделей в развитых странах вы знаете? В чем их особенности, различие и сходство? Какие системы права в этих странах? Как регулируется предпринимательская деятельность? Приведите основные нормативные правовые акты в этой сфере.

Известные европейские экономисты Т. Боери и А. Сапир выделили четыре категории социально-экономических моделей стран Евросоюза: англосаксонскую, континентальную, средиземноморскую и нордическую (скандинавскую). Дайте характеристику каждой из названных моделей; в чём преимущество каждой из них, а в чём менее привлекательные стороны, как это отражается в системе права стран, использующих ту или иную модель?

19. Как, по вашему мнению, соотносятся понятия «предпринимательское право» и «право предпринимателей»?

20. Какое мнение по вопросу о юридической природе предпринимательского права является на современном этапе его развития господствующим в российской правовой науке?

21. Дайте характеристику соотношения понятий «предпринимательское право» и «хозяйственное право», основываясь на изучении трудов В. В. Лаптева и В. К. Мамутова.

22. В научной, научно-методической и учебной литературе практически каждую фундаментальную отрасль рассматривают в четырех аспектах: как отрасль права; как отрасль законодательства; как науку; как учебную дисциплину. Дайте характеристику каждому из вышеназванных аспектов применительно к предпринимательскому праву, отметив при этом особенности во взглядах ученых, анализирующих «свои» предметы (конституционное право, административное право, гражданское право, коммерческое право, хозяйственное право, экологическое право). Назовите основные точки зрения (концепции) по рассматриваемой проблематике.

23. В 2015 году Московский государственный университет имени М. В. Ломоносова отметил свой 260-летний юбилей. В числе первых трех факультетов университета был создан и юридический факультет. Расскажите об истории зарождения, становления и развития правовых исследований (науки) и их преподавания (учебных дисциплинах), посвященных регулированию имущественных и других экономических отношений (гражданское право, торговое право, предпринимательское право, хозяйственное право) на юридическом факультете Императорского университета.

Назовите наиболее ярких представителей каждого из научных направлений (научно-педагогических школ), их концепции, наиболее известные труды.

24. Расскажите о существующих периодизациях истории развития исследования и преподавания названных направлений в нашей стране:

а) до 1917 г.;

б) до принятия ГК РСФСР 1922 г.;

в) до Всесоюзного совещания 1938 г.;

г) до принятия Основ гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик 1961 г.;

д) до зарождения и развития предпринимательства в СССР, а затем РСФСР и Российской Федерации как суверенном государстве;

е) до принятия ГК РФ 1994 года;

ж) до настоящего времени.

25. Прокомментируйте следующее утверждение В. С. Белых: «Важно отметить, что многие основные институты правового регулирования экономики не укладываются в прокрустово ложе частного права. В этом смысле нет «юридической прописки» таким новым образованиям, как банки и банковская деятельность, биржи и биржевая деятельность, страховые организации и страховая деятельность, инвестиционные

компании и инвестиционная деятельность и др. Пора понять, что закон всегда имеет в виду то, что соответствует разуму»[25].

26. В литературе было высказано несколько точек зрения осодержании и структуре предпринимательских отношений. В учебнике «Предпринимательское право Российской Федерации», в частности, отмечается: «Комплексный интегрированный характер предпринимательского права предполагает выделение и анализ основных составляющих предметного единства данной отрасли, а именно предпринимательских отношений. Предпринимательские отношения имеют сложное содержание и структуру»[26].

Дайте характеристику этих отношений, какие группы можно выделить. Проанализируйте содержание каждой из названных групп. Приведите научные точки зрения других авторов, исследовавших данные аспекты предпринимательства (В. В. Лаптев, В. С. Белых и др.). Как эти отношения влияют на применение различных методов правового регулирования предпринимательских отношений?

27. Согласно легальному определению предпринимательства основная его цель – направленность на систематическое получение прибыли. Прибыль – основной стимул, генератор предпринимательства. По утверждению П. Друкера, «решающим фактором при определении ценности нововведения являются не его оригинальность, не научное наполнение и даже не оригинальность решения, а только успех на рынке»[27].

Дайте экономическую и правовую характеристику этого квалифицирующего признака предпринимательской деятельности. В каких нормативных актах раскрывается это понятие?

28. А. Г. Быков выдвинул тезис об экономизации предпринимательского права. Что имел в виду А. Г. Быков? Проанализируйте употребляемые им экономические категории с точки зрения их правового содержания.

29. Рынок – понятие в большей степени (или исключительно) экономическое, чем правовое. Однако в законодательстве мы неоднократно встречаем это слово. В некоторых нормативных актах, даже на уровне закона дается легальное определение рынка.

Приведите эти определения. Дайте правовую характеристику понятия «структуры (инфраструктуры) рынка», видов рынков и их особенностей.

Как вы понимаете утверждение: «Рынок – универсальное средство воздействия на предпринимательскую деятельность». Назовите правовые формы и средства этого воздействия. Какие вы знаете неправовые средства воздействия?

30. С развитием в России корпоративных форм организации бизнеса выделилась особая группа отношений – корпоративные отношения. Дайте правовую характеристику этих отношений: понятие, содержание, структура, юридическая природа и др. Работы каких авторов наиболее полно освещают и раскрывают названные проблемы и в каком ракурсе? Чем, с точки зрения доктринального определения понятия и содержания корпоративных отношений, отличаются позиции таких учёных, как В. К. Андреев, В. А. Белов, В. С. Белых, А. В. Габова, Г. С. Гуревич, Д. В. Ломакин, С. Д. Могилевский И. С. Шиткина И. С.?

В свете воззрений названных учёных прокомментируйте утверждение: «Юридическая профессия относится к тем, которые американские социологи называют «классическими» или «идеальными» профессиями. Это значит, что профессиональное сообщество является корпорацией, которая монополизировала определенную сферу деятельности. Только корпорация может объявить кого-то компетентным в сфере своей монополии. К таким профессиям кроме юристов относятся, например, врачи». [28]

Какова позиция законодателя по данному вопросу, закрепленная в ГК РФ,?

31. В учебнике «Предпринимательское право Российской Федерации», подготовленном коллективом кафедры предпринимательского права МГУ имени М. В. Ломоносова, утверждается, что комплексный интегрированный предмет предпринимательского права предполагает применение адекватных различным видам предпринимательских отношений методов правового регулирования. Назовите эти методы; дайте им правовую характеристику; покажите сходство и различие.

32. Каково взаимодействие частноправовых и публично-правовых средств в регулировании предпринимательской деятельности? Что получается в результате подобного взаимодействия? Каково новое качество правового регулирования предпринимательских отношений в результате подобного взаимодействия? Каков практический результат? Приведите конкретные примеры. Как закрепляется это взаимодействие в нормах действующего законодательства?

33. Является ли деятельность саморегулируемых организаций предпринимательской?

34. Как соотносится предпринимательская деятельность с профессиональной деятельностью? В чем отличие профессиональной деятельности от деятельности предпринимательской?

Задания по комментированию норм права

1. Дайте комментарий к ст. ст. 7–9, 24, 34–37, п. п. ж), и) ст. 71 Конституции РФ.

2. Прокомментируйте содержание ст.1, абз. 3 п. 1 ст. 2; ст. 18; 23; 25 ГК РФ.

3. Дайте комментарий ст. 2 и 3 Закона «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации»

Задания для внеаудиторной работы

Темы рефератов

1. Понятие предпринимательства и предпринимательской деятельности.
2. Понятие и содержание предпринимательских отношений.
3. Соотношение понятий «экономическая деятельность», «хозяйственная деятельность», «предпринимательская деятельность», «профессиональная и коммерческая деятельность».
4. Предпринимательское, хозяйственное и экономическое право: понятие и соотношение.
5. Зарождение, становление и развитие понятия «предпринимательство»: экономико-правовые аспекты.
6. Экономико-правовые условия становления рыночных отношений.
7. Законодательное обеспечение перехода к рынку (принципиальные положения).
8. Рынок: понятие, содержание и структура.
9. Понятие и виды рынков: правовые аспекты (общие вопросы).
10. Корпоративные отношения и предпринимательское право.
11. Предпринимательское право Российской Федерации: предмет и система.
12. Методы правового регулирования предпринимательских отношений: понятие и виды.
13. Предпринимательское право в системе российского права.
14. Система права Российской Федерации: дифференциация и интеграция правовых норм и институтов, регулирующих предпринимательские отношения.
15. Предпринимательское законодательство: состояние и перспективы развития. Предпринимательский кодекс РФ.
16. Деятельность саморегулируемых организаций в рыночной экономике и предпринимательство.
17. Предпринимательство и профессиональная деятельность

в сфере экономики.

Контрольные вопросы

1. Что такое предпринимательство? Каковы его виды?
2. Каковы основные легальные признаки предпринимательской деятельности?
3. В чем вы видите несовершенство легального определения предпринимательской деятельности? Какие предложения вносятся по совершенствованию этого определения?
4. Возможна ли предпринимательская деятельность вне деятельности экономической?
5. Как относился советский законодатель к предпринимательской деятельности (предпринимательству)? Покажите трансформацию правового регулирования этих отношений.
6. Как происходило зарождение и развитие позитивного отношения советского законодателя к предпринимательству: от первых нормативных актов к Закону СССР «О собственности»[29] (ныне утратил силу) и внесению изменений в Конституцию СССР?
7. Охарактеризуйте становление законодательства о предпринимательстве в Российской Федерации.
8. Какие основные научно-теоретические концепции предпринимательского права вы знаете?
9. Как вы понимаете положение о том, что предпринимательское право – сфера взаимодействия публично-правовых и частноправовых средств?
10. Рынок и право: каковы возможности правового регулирования рыночных отношений?
11. Каково научно-теоретическое содержание определения предпринимательского права как самостоятельной комплексной интегрированной отрасли права?
12. Предпринимательское право и предпринимательское законодательство: в чем их различие?
13. Являются ли отношения по государственному регулированию рыночной экономики и предпринимательства составной и неотъемлемой частью предмета предпринимательского права?

Тема 2. Источники предпринимательского права

Литература

Основная

1. Андреев В. К. Предпринимательское законодательство России. Научные очерки. М., 2008.

2. Быков А. Г. Предпринимательское право: проблемы формирования и развития // Вестник Московского университета. Серия 11. Право. 1993. № 6.

3. Губин Е. П. Законодательство о предпринимательской деятельности: состояние, значение и перспективы развития // Предпринимательское право в рыночной экономике. М., 2004.

4. Губин Е. П. Проблемы кодификации законодательства о предпринимательской деятельности // Проект Предпринимательского кодекса Республики Казахстан. – Институт законодательства Республики Казахстан Астана, 2014.

5. Зыкин И. С. Обычаи и обыкновения в международной торговле. М., 1983.

6. Кодификация российского частного права / под ред. Д. А. Медведева. М., 2008.

7. Кросс Р. Прецедент в английском праве / под общ. ред. Ф. М. Решетникова. М., 1985.

8. Лаптев В. А. Система источников предпринимательского права // Lex russica. 2014.№ 6.

9. Маковский А. Л. О кодификации гражданского права (1922–2006). М. 2010.

10. Мамутов В. К. Важное направление правового обеспечения экономики – кодификация. Донецк. 2009.

11. Попондопуло В. Ф. Предпринимательское законодательство и проблемы его совершенствования // Бизнес, менеджмент и право. 2006. № 3.

Дополнительная

1. Басова А. В. Правила и стандарты саморегулируемых организаций как источники предпринимательского права // Юридический мир. 2008, № 4.

2. Белых В. С. Кодификация или консолидация предпринимательского законодательства: что делать? //Бизнес, менеджмент и право. 2006. № 3.

3. Вайпан В. А. Проблемы государственной регистрации и

опубликования нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти // Право и экономика. 2014. № 1.

4. Вилкова Н. Г. Комментарий МТП к Инкотермс 2000. Толкование и практическое применение (постатейный) // СПС КонсультантПлюс. 2004.

5. Витрук Н. В. Конституционное правосудие в России (1991–2001 годы). М., 2001.

6. Гаджиев Г. А. Феномен судебного прецедента в России // Судебная практика как источник права. М., 2000.

7. Гаджиев Г. А. Конституционные принципы рыночной экономики. М., 2002.

Гаджиев Г. А. Правовые позиции Конституционного Суда Российской Федерации как новый источник российского гражданского права // Закон. 2006. № 11. С. 22, 23.

7. Гаджиев Г. А., Пепеляев С. Г. Предприниматель – налогоплательщик – государство. Правовые позиции Конституционного Суда Российской Федерации. М., 1998.

8. Гурова Т. В. Судебный прецедент как формальный источник предпринимательского права и его место в системе источников права в России // Атриум. 1997. № 3.

9. Дозорцев В. А. Один кодекс или два? (Нужен ли Хозяйственный кодекс наряду с Гражданским?) // Правовые проблемы рыночной экономики в Российской Федерации: Труды Института законодательства и сравнительного правоведения. Вып. 57. М., 1994.

10. Дойников И. В. Современный этап кодификации гражданского и предпринимательского законодательства: итоги и проблемы // Российский судья, 2009.№ 5.

11. Дробышевский С. А., Данцева Т. Н. Формальные источники права. М., 2011.

12. Жуйков В. М. К вопросу о судебной практике как источнике права. // Судебная практика как источник права. М., 2000.

13. Занковский С. С. Конституционные основы предпринимательства в России // Предпринимательское право. 2014.№ 1.

14. Кабрияк Реми. Кодификации. М., 2007.

15. Калинин А. Ю., Комаров С. А. Форма (источник) права как категория в теории государств и права // Правоведение. 2000. № 6.

16. Комментарий к постановлениям Конституционного Суда Российской Федерации: в 2-х т. // Отв. ред. Б. С. Эбзеев. М., 2000.

17. Кучик М. В. Судебный прецедент как источник права (дискуссионные вопросы) // Российский юридический журнал.

1999. № 4.

18. Лаптев В. А. Система источников предпринимательского права // Lex russica. 2014. № 6.

19. Марченко М. Н. Источники права. М., 2011.

20. Малько А. В., Храмов Д. В. Значение нетрадиционных источников частного права в урегулировании предпринимательства в современной России // Арбитражный и гражданский процесс. 2010. № 1.

21. Мозолин В. П. Новый Гражданский кодекс России и гражданское законодательство // Вестник Международного университета. Серия «Право» / Отв. ред. В. В. Безбах. М., 1996.

22. Николюкин С. В. Систематизация и стандартизация международных торговых обычаев (на примере ИНКОТЕРМС-2010) // Юрист. 2013. № 6.

23. Попондопуло В. Ф. Коммерческое (предпринимательское) право: Учебник. 3-е изд., перераб. и доп. М., 2008.

24. Предпринимательское право / отв. ред. И. В. Ершова, Г. Д. Отнюкова: учебник для бакалавров. М., 2014.

25. Принципы международных коммерческих договоров УНИДРУА 2010 / пер. с англ. А. С. Комарова. М., 2013.

26. Пугинский Б. И. Коммерческое право России. 5-е изд. М., 2013.

27. Судебная практика как источник права. Сборник статей. М., 2000.

28. Тимохов Ю. А. Иностранное право в судебной практике. М., 2004.

29. Топорнин Б. Н. Система источников права: тенденции развития // Судебная практика как источник права. М., 2000.

30. Хартли Т. К. Основы права Европейского Сообщества. М., 1999.

31. Хозяйственное законодательство Украины: практика и применение и перспективы развития в контексте европейского выбора: сб. науч. трудов/ Отв. ред. В. К. Мамутов. Донецк. 2005.

32. Шиткина И. С. Правовое регулирование деятельности коммерческих организаций внутренними (локальными) документами. М., 2003.

Нормативные акты

1. Конституция РФ.
2. АПК РФ.
3. БК РФ.
4. ГК РФ.
5. КоАП РФ.

6. НК РФ.
7. УК РФ.
8. Федеральный закон РФот 14 июня 1994 г. № 5-ФЗ «О порядке опубликования и вступления в силу федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов палат Федерального Собрания// СЗ РФ. 1994. № 8. Ст. 801.
9. Федеральный закон РФ от 15 июля 1995 г. № 101-ФЗ «О международных договорах Российской Федерации» // СЗ РФ. 1995. № 29. Ст. 2757.
10. Указ Президента РФ от 23 мая 1996 г. № 763 «О порядке опубликования и вступления в силу актов Президента Российской Федерации, Правительства Российской Федерации и нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти» // СЗ РФ.1996. № 22. Ст. 2663.
11. Указ Президента РФ от 15 марта 2000 г. № 511 «О классификаторе правовых актов» // СЗ РФ. 2000. № 12. Ст. 1260.
12. Постановление Правительства РФ от 13 августа 1997 г. № 1009 «Об утверждении Правил подготовки нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти и их государственной регистрации» // СЗ РФ. 1997. № 33. Ст. 3895.
13. Приказ Минюста России от 4 мая 2007 г. № 88 «Об утверждении Разъяснений о применении Правил подготовки нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти и их государственной регистрации» (Зарегистрировано в Минюсте РФ 14.05.2007 № 9449) // Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. 2007. № 23.

Судебная практика

1. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29 ноября 2007 г. № 48 «О практике рассмотрения судами дел об оспаривании нормативных правовых актов полностью или в части» // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2008. № 1.
2. Постановления Пленума ВАС РФ от 12 марта 2007 г. № 17 «О применении Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации при пересмотре вступивших в законную силу судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам» // Вестник ВАС РФ. 2008. № 3.
3. Постановление Пленума ВАС РФ от 30 июля 2013 г. № 58 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении арбитражными судами дел об оспаривании нормативных правовых актов» // Сайт ВАС РФ. 27.08.2013.
4. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 13

августа 2004 г. № 80 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении арбитражными судами дел об оспаривании нормативных правовых актов» // Вестник ВАС РФ. 2004. № 10.

Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения

1. Раскройте понятие источника права в материальном (содержательном) и формальном смыслах.

2. Каковы точки зрения на источники права в общей теории права и в науке предпринимательского права?

3. Охарактеризуйте взаимосвязь и соотношение понятий «право» и «закон» на примере предпринимательского права. При каких условиях правила поведения приобретают правовой характер?

В науке имеется точка зрения о том, что законодательство не исчерпывает всего действующего права, поскольку в его систему входят и иные действующие в обществе и государстве источники. Какие это источники? Дайте определение понятиям «система права» и «правовая система». В чем их сходство и различие, а также взаимосвязь между ними?

4. Прокомментируйте следующее высказывание Б. Н. Топорнина «…сейчас становится все труднее обходиться прежним набором источников права, который явно перестал быть достаточным и нуждается в модернизации»[30].

5. Выскажите вашу точку зрения по следующим соображениям известных ученых-правоведов.

И. А. Покровский отмечал, что «юрист должен быть не только судьей и применителем права, а зачастую и творцом права, законодателем, хотя бы и не в формальном смысле. На его плечи сплошь и рядом возлагается обязанность выработать новую норму для вновь народившихся отношений, изменить старую соответственно изменившимся условиям жизни…»[31].

Р. Давид отмечал: «…можно, кончено, именовать правом лишь правовые нормы. Для тех же, кто считается с реальностью и имеет более широкий и, с нашей точки зрения, более правильный взгляд на право, доктрина в наши дни, также как и в прошлом, составляет очень важный и весьма жизненный источник права. Эта ее роль проявляется в том, что именно доктрина создает словарь и правовые понятия, которыми пользуется законодатель»[32].

Г. А. Гаджиев утверждает: «В случаях применения законодательства по аналогии, при невозможности использования аналогии закона, права и обязанности сторон могут определяться

с учетом общих начал и смысла законодательства, которые выявляются доктриной, что подтверждает необходимость признания ее источником права»[33].

Что такое юридическая доктрина как источник права? Какие научные точки зрения, высказанные в правовой литературе, вы знаете?

6. В чем состоят конституционные основы предпринимательства в России?

7. Что означают понятия «экономическая конституция» и «конституционная экономика»? Как они соотносятся с понятием «конституционные основы предпринимательства»?

8. В литературе утверждается следующий постулат: «В структуру «экономической конституции» входят также нормы Конституции РФ, устанавливающие экономический публичный порядок:

1) принципы государственного регулирования экономической деятельности;

2) нормы о возможном ограничении основных экономических прав и свобод (ст. 55 и 56);

3) нормы о полномочиях федеральных органов государственной власти и органов власти субъектов Российской Федерации в сфере правового регулирования предпринимательства» [34].

Дайте характеристику понятия «экономический публичный порядок» и раскройте его содержание. Сравните с понятием «хозяйственный порядок», «общественный хозяйственный порядок» (Знаменский Г. Л.).[35]

9. Какие федеральные органы исполнительной власти осуществляют функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере предпринимательской деятельности, каковы их полномочиях?

10. Сформулируйте понятие принципа в правовой науке. Что понимается под принципами государственного регулирования экономической деятельности? Назовите эти принципы и раскройте их содержание.

Что понимается под конституционными принципами рыночной экономики: назовите их и дайте экономико-правовую характеристику. Как вы понимаете объективную природу этих принципов? Назовите существующие классификации этих принципов.

11. Дайте характеристику закона как источника предпринимательского права: Конституции РФ, Федерального конституционного закона, федерального закона, закона субъекта федерации.

Имеют ли приоритет в отношении других федеральных законов кодифицированные законы – кодексы? Если да, то в чем это конкретно проявляется? Приведите примеры. Дайте доктринальное обоснование.

12. В чем заключается комплексный характер нормативных правовых актов о предпринимательстве? Покажите это на примере конкретного нормативного акта. Например, Закона РФ «Об акционерных обществах», Закона РФ «О несостоятельности (банкротстве)».

13. В чем различия между нормативными правовыми и нормативно-техническими актами?

14. Сформулируйте собственную позицию относительно обязательности ненормативных актов органов государственной власти, определяющих общие условия осуществления предпринимательской деятельности: программ, концепций, доктрин, стратегий.

15. Назовите известные вам критерии (основания) классификации предпринимательского законодательства. Приведите классификацию законодательных актов, построенную на основе названных вами критериев.

16. Назовите виды подзаконных нормативных актов предпринимательского законодательства и приведите конкретные примеры.

17. В каких формах могут издаваться ведомственные нормативные правовые акты, регулирующие предпринимательские отношения? В каких формах не допускается принятие ведомственных нормативных актов? Какие правила подготовки нормативных актов федеральных органов исполнительной власти установлены на данный момент кем? В чем практическая необходимость этих правил?

18. В соответствии с ч. 2 ст. 5 Конституции РФ субъекты Российской Федерации имеют свое законодательство. Вне пределов ведения Российской Федерации и ее полномочий по предметам совместного ведения субъекты РФ обладают всей полнотой государственной власти. Дайте характеристику нормативных правовых актов субъектов РФ.

19. Какова юридическая природа модельных законов государств-участников СНГ и государств участников ЕАЭС? Дайте научно-практический комментарий, например, Модельному закону о фирменных наименованиях (Принят в г. Санкт-Петербурге 29 ноября 2013 г. Постановлением 39–13 на 39-ом пленарном заседании Межпарламентской Ассамблеи государств-участников СНГ), а также Модельному закону «О конкуренции» (Решение № 50 Высшего Евразийского экономического совета,

принято в г. Минске 24 октября 2013 г.).

20. Что такое локальные акты? Можно ли их назвать нормативными? Какие виды этих актов вы знаете и каковы их отличительные особенности?

21. В современной литературе отмечают важную роль корпоративных норм, содержащихся в уставах и иных локальных актах хозяйственных обществ и товариществ. Какие виды источников корпоративного права вы знаете и в чем их особенности?

22. Что такое толкование норм права, толкование закона. Какие виды толкования вы знаете? Дайте их характеристику.

23. Является ли судебная практика источником права? Что конкретно понимается под судебной практикой? Какие точки зрения по данному вопросу, высказанные в научной литературе, вы знаете?

Что такое прецедент? Дайте научно-теоретическую характеристику природы прецедента в российской доктрине права, в англо-саксонской системе права.

В чем различия между общеобязательностью судебных актов и их преюдициальностью?

24. В соответствии со статьей 126 Конституции РФ Верховный Суд РФ дает разъяснения по вопросам судебной практики. В какой форме даются (принимаются) разъяснения высших судебных органов? Какова юридическая природа этих разъяснений? Можно ли их считать источниками права? Какие высказывания имеются в литературе по данному вопросу?

25. Что такое правовой обычай? Каково его соотношение с понятием «обычай делового оборота»; «обычаи имущественного оборота»? Дайте определение «обычая», «обыкновения»: сформулируйте понятия, укажите на сходство и различие (особенности каждого из них). Прокомментируйте изменения ст.5 ГК РФ.

26. В соответствии со ст. 9 Венской конвенции о договорах международной купли-продажи товаров стороны связаны любым обычаем, относительно которого они договорились, и практикой, которую они установили в своих взаимных отношениях. Исходя из этого положения, следует различать обычай и практику как особую правовую категорию, под которой зачастую понимается подразумеваемое сторонами условие конкретного договора, учитываемое при определении прав и обязанностей сторон. Не случайно в п.3 ст.8 Венской конвенции, предусматривающей правила толкования договоров, указывается, что при определении намерений сторон необходимо учитывать «любую практику, которую стороны установили в своих взаимных отношениях».

Прокомментируйте указанные положения о практике.

27. Нормативный правовой акт приобретает силу источника права в соответствии с определенными правилами введения его в действие. Прекращается действие нормативного правового акта также в определенном порядке.

Назовите эти правила. Какими актами они установлены? Расскажите о действии нормативных правовых актов предпринимательского законодательства во времени, в пространстве, по кругу лиц.

28. Нормативное правовое регулирование предпринимательской деятельности составляет юридическую основу регулирования отношений в этой сфере, но право (законодательство) не единственный регулятор. Какие иные (кроме права) социальные регуляторы предпринимательства вам известны?

Какова роль общественных, профессиональных, саморегулируемых организаций в регулировании предпринимательских отношений?

Каково влияние религии (на примере христианства, ислама и др.) на регулирование и морально-нравственный климат предпринимательства? Прокомментируйте следующие выводы: «Источниками исламского права являются:

1) Коран (Священное писание ислама);

2) Сунна (свод преданий о жизни и деятельности Мухаммеда);

3) Иджма – единодушное мнение авторитетных мусульманских богословов (муджта-хидов) по обсуждаемому вопросу;

4) Кийас (кыяс) – суждение по аналогии, т. е. сопоставление схематической модели решаемого вопроса с моделью уже решенного ранее…»[36]

29. В литературе среди источников права называют договор (или нормативный договор). Является ли договор (нормативный договор) источником права? Если да то, в каких случаях? При каких условиях? Назовите существующие научные точки зрения по этому вопросу.

30. В научной литературе обращалось внимание на то, что «особое значение в регулировании хозяйственных отношений имеет единый кодифицированный акт – хозяйственный (предпринимательский, коммерческий, торговый и т. д.) кодекс государства». Такие кодексы приняты и действуют во многих зарубежных странах, в частности в Японии – Торговый и Хозяйственный (инкорпоративный) кодексы, во Франции – Коммерческий, Германии – Торговый, США – Единообразный

торговый коммерческий кодекс США и т. д…»[37]. В Казахстане разрабатывается проект Предпринимательского кодекса, а в Украине одновременно действуют два одноуровневых кодифицированных акта – Гражданский кодекс и Хозяйственный кодекс. Данные тенденции в зарубежном нормотворчестве подтверждают тезис о том, что правовое регулирование хозяйственной, в том числе предпринимательской деятельности, не может быть только частноправовым, а должно сочетать в себе частноправовые и публично-правовые начала.

«Отсутствие единого кодифицированного акта предпринимательского права – Предпринимательского кодекса Российской Федерации – никак не опровергает вывод о единстве законодательства о предпринимательской деятельности, основанном на единстве и самостоятельности предмета предпринимательского права. Представляется, однако, что принятие такого акта способствовало бы повышению эффективности правового регулирования отношений в сфере предпринимательства и экономики в целом, созданию благоприятного предпринимательского климата».[38]

Выскажите свою позицию по поводу необходимости принятия Предпринимательского кодекса РФ.

31. «Во всем своем разнообразии коммерческая деятельность является разновидностью предпринимательской деятельности, она обладает… всеми признаками предпринимательской деятельности.

По этой причине, думается, правила, регулирующие коммерческую деятельность, следует предусмотреть в специальном разделе Предпринимательского кодекса РФ»[39].

Сравните эти положения с позицией Б. И. Пугинского.[40].

Имеются ли иные точки зрения по данному поводу? Прокомментируйте их.

32. Каковы, по вашему мнению, тенденции и перспективы развития предпринимательского законодательства Российской Федерации?

33. Что понимается под систематизацией законодательства в общей теории права и в науке предпринимательского права?

Какие формы систематизации вы знаете? Назовите их и дайте научно-практическую правовую характеристикукаждого из них. Приведите примеры различных видов систематизации.

34. Одним из основных условий развития государства является единство правового пространства, которое обеспечивается эффективным функционированием систем распространения правовой информации, созданных профессиональными производителями таких систем. Какие

современные и надежные информационные справочные правовые системы вам известны? С какой системой преимущественно работаете вы и почему?

35. Дайте краткую характеристику основных (наиболее «известных», «применяемых») международных соглашений, договоров и иных документов по вопросам правового регулирования предпринимательской деятельности (например, Принципы международных коммерческих договоров, подготовленные Международным институтом унификации частного права (УНИДРУА); Международные правила толкования торговых терминов (ИНКОТЕРМС), издаваемые Международной торговой палатой).

36. Право Европейского Союза состоит из договоров ЕС, нормативных актов, принятых институтами ЕС в пределах их компетенции (регламенты, директивы, решения, рекомендации и заключения), а также Решений Суда ЕС и других судебных органов Союза, используемых в качестве прецедентного права. Право ЕС обладает прямым действием на территории стран ЕС и приоритетом по отношению к национальному законодательству государств. Оно непосредственно регулирует отношения не только государств-членов, но и их граждан и юридических лиц.

Какое место занимают в нем акты, регулирующие предпринимательскую деятельность в рамках Евросоюза?

Задания по комментированию норм права

1. В статье 8 Конституции РФ в качестве конституционной основы экономического строя России закреплено положение о единстве экономического пространства, свободном перемещении товаров, услуг и финансовых средств, поддержке конкуренции, свободе экономической деятельности, о признании и защите равным образом частной, государственной, муниципальной и иных форм собственности. Прокомментируйте эти положения с позиций верховенства Конституции РФ.

Каковы пределы свободы экономической деятельности? Допускает ли принцип «единства экономического пространства» нормативное правовое регулирование предпринимательской деятельности субъектами РФ? Почему, с вашей точки зрения, при перечислении форм собственности на первом месте называется частная собственность?

2. Раскройте конституционно-правовое содержание нормы статьи 34 Конституции РФ о праве каждого на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом

экономической деятельности? Что понимается под иной (помимо предпринимательской) не запрещенной законом экономической деятельностью? Приведите конкретные примеры.

Какие виды иной, запрещенной законом экономической деятельности вам известны? Какими нормативными актами это предусмотрено? Какие виды деятельности, формально подпадающие под признаки предпринимательской, запрещены законом?

3. Прокомментируйте положения статей 71, 72 и 73 Конституции РФ в части разграничения предметов ведения Российской Федерации и субъектов РФ при издании нормативных правовых актов в сфере предпринимательской деятельности. Приведите примеры. Что это означает на практике? Как это реализуется?

Вычлените вопросы в сфере предпринимательства, которые, с вашей точки зрения, могут относиться к совместному ведению Российской Федерации и субъектов РФ.

4. В литературе иногда встречается утверждение, что главным законом, регулирующим предпринимательскую деятельность, в настоящее время является ГК РФ. Прокомментируете с этих позиций статью 2 ГК РФ. Приведите другие примеры.

5. В силу п. 4 ст. 15 Конституции РФ «общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора».

На основе данного конституционного положения в научном сообществе возникла острая дискуссия о соотношении международного права и национального законодательства, обусловленная трудностями применения решений международных судов в национальных правовых системах, нерешенностью вопросов о приоритете Европейской конвенции в ее толковании ЕСПЧ или Конституции РФ в ее толковании Конституционным Судом РФ, противоречивостью некоторых международных принципов между собой, встречающейся несогласованностью международных норм с российской правовой системой, в том числе в сфере экономики. Прокомментируйте данную дискуссию на основе норм Конституции РФ и с использованием примеров из предпринимательской практики.

6. Проанализируйте положение ст. 3 ГК РФ о том, что гражданское законодательство находится в ведении Российской Федерации. Могут ли субъекты РФ принимать нормативные

правовые акты, регулирующие предпринимательскую деятельность, в том числе законы, содержащие нормы гражданского права? Какие точки зрения на эту проблему, высказанные в научной литературе, вы знаете?

Как вы прокомментируете положение п.2 ст. 3 ГК РФ о том, что «нормы гражданского права, содержащиеся в других законах, должны соответствовать настоящему Кодексу»? Приведите высказывания видных российских ученых-правоведов по поводу названной нормы ГК (В. В. Лаптева, Е. А. Суханова и др.).

7. Дайте комментарий ст. 4 ГК РФ. Приведите пример закона, когда его действие распространяется на отношения, возникшие до введения его в действие, т. е. нормы закона имеют обратную силу. Приведите примеры из судебной практики, связанные с применением п. 2 ст. 4 ГК РФ.

8. Что такое аналогия закона? Чем она отличается от аналогии права? Прокомментируйте в этой связи ст. 6 ГК РФ. Какие доктринальные позиции, высказанные в научной литературе по данной проблеме, вы знаете? Проанализируйте их.

Задачи

1. Индивидуальный предприниматель обратился в арбитражный суд с заявлением о признании незаконным и отмене постановления по делу об административном правонарушении в области ветеринарии. Решением суда постановление признано незаконным и отменено. Однако, в мотивировочной части суд установил факт административного правонарушения и подтвердил применение к деятельности индивидуального предпринимателя Правил хранения, учета и отпуска лекарственных средств списков А и Б, предназначенных для ветеринарных целей, утвержденных 13 июля 1998 г. зам. министра сельского хозяйства и продовольствия РФ и руководителем Департамента ветеринарии, Главным государственным ветеринарным инспектором РФ (далее – Правила).

В кассационной жалобе предприниматель попросил изменить мотивировочную часть решения суда первой инстанции, сославшись на то, что Правила не являются нормативным правовым актом и не должны применяться, так как не зарегистрированы в Минюсте России в установленном порядке.

Отказывая в удовлетворении кассационной жалобы, суд кассационной инстанции подтвердил вывод о доказанности факта совершения индивидуальным предпринимателем административного правонарушения, предусмотренного в статье

10.6 КоАП РФ, а также указал на то, что Правила не относятся к числу нормативных правовых актов, указанных в п.10 Правил подготовки нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти и их государственной регистрации, утвержденных постановлением Правительства РФ от 13 августа 1997 г. № 1009. Оспариваемые Правила были утверждены руководителями одного ведомства. Правила не затрагивают прав, свобод, обязанностей человека и гражданина и не устанавливают правового статуса организаций.

Имеются ли основания для отмены постановления арбитражного суда кассационной инстанции?

2. АО обратилось в арбитражный суд с иском к ООО о взыскании убытков, вызванных неисполнением обязанности по очистке вагонов. Решением суда в удовлетворении исковых требований отказано. При этом суд сделал вывод о том, что Приказ МПС РФ№ 46 от 18.06.2003 «Об утверждении Правил очистки и промывки вагонов и контейнеров после выгрузки грузов» (далее – Приказ) не вступил в законную силу, поскольку не был опубликован в установленном порядке.

Оставляя в силе решение арбитражного суда первой инстанции, кассационный суд, тем не менее, согласился с доводом заявителя жалобы о том, что Приказ вступил в законную силу и подлежит применению в данном деле. Как указал кассационный суд, вышеуказанный Приказ был зарегистрирован в Минюсте России 19 июня 2003 г. и опубликован в «Российской газете» (специальный выпуск), № 119/2 от 20.06.2003. По мнению суда, действующее законодательство не предусматривает в качестве обязательного требования опубликование нормативных правовых актов только в обычных номерах «Российской газеты», вследствие чего вывод суда нижестоящей инстанции о том, что Приказ не вступил в законную силу в связи с его публикацией в специальном выпуске «Российской газеты», нельзя признать правильным.

Обоснована ли позиция арбитражного суда кассационной инстанции в части признания Приказа действующим нормативным правовым актом?

3. На регистрацию в Минюст России был направлен нормативный правовой акт федерального органа исполнительной власти, утвержденный и подписанный заместителем министра. В пояснительной записке было указано, что заместитель министра действовал в пределах своих полномочий в период нахождения министра в отпуске.

Минюст России отказал в регистрации НПА со ссылкой на то, что нормативный правовой акт подписан неуполномоченным

лицом.

Как должен быть разрешен данный спор?

4. Предприниматель обратился с заявлением о признании частично недействующим п. 10.2 Положения о порядке подготовки и вступления в силу нормативных актов Банка России от 15 сентября 1997 г. № 519, введенного в действие Приказом Центрального банка РФ от 15 сентября 1997 г. № 02-395 (далее – Положение).

Согласно п.10.2. Положение распространяет свое действие на нормативные акты Банка России, имеющие юридическую силу только для системы Банка России и служащих системы Банка России (локальные нормативные акты Банка России), за исключением главы 6 (кроме пункта 6.7) и главы 7. Локальные нормативные акты Банка России публикуются в «Вестнике Банка России», а также в других изданиях в соответствии с решениями Совета директоров и (или) Председателя Банка России.

Заявитель полагает, что п. 10.2 Положения противоречит ст. 7 Федерального закона от 10 июля 2002 г. № 86-ФЗ «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)», согласно которой нормативные акты Банка России должны быть зарегистрированы в порядке, установленном для государственной регистрации нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти, и официально опубликованы в официальном издании Банка России – «Вестнике Банка России».

Каким должно быть решение Верховного Суда РФ?

Письменные задания

1. Опишите систему источников предпринимательского права.
2. Раскройте содержание конституционных основ предпринимательства в России.
3. Перечислите и раскройте принципы государственного регулирования экономической деятельности.
4. Опишите критерии (основания) классификации предпринимательского законодательства.
5. Проведите классификацию предпринимательского законодательства.
6. Классифицируйте законы как источники предпринимательского права.
7. Проведите сравнительный анализ полномочий Российской Федерации и субъектов РФ по предметам ведения, установленным в Конституции РФ.
8. Проведите сравнительный анализ модельных законов государств-участников СНГ и государств-участников ЕврАзЭС.

9. Опишите систему и особенности локальных актов в предпринимательской сфере.

10. Перечислите и раскройте основные виды толкования норм права.

11. Проведите сравнительный анализ иных (кроме права) социальных регуляторов предпринимательства.

12. Выделите и проанализируйте основные формы систематизации законодательства о предпринимательской деятельности.

13. Проведите сравнительный анализ основных международных соглашений, договоров и иных документов по вопросам правового регулирования предпринимательской деятельности.

14. Классифицируйте право Европейского Союза в сфере предпринимательства.

Тест

Выберите один или несколько правильных ответов:

1. Источниками предпринимательского права являются:

а) законы и иные нормативные правовые акты;

б) программы, стратегии, концепции и иные подобные акты федеральных органов исполнительной власти;

в) судебная практика;

г) правовые обычаи;

д) общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры РФ.

2. Нормативное правовое регулирование предпринимательской деятельности включает в себя:

а) нормативное правовое регулирование, осуществляемое нормами права, содержащимися в соответствующих нормативных правовых актах;

б) нормативно-техническое регулирование, осуществляемое техническими нормами, содержащимися в соответствующих актах нормативно-технического характера;

в) методическое регулирование, осуществляемое с помощью информационных писем, разъяснений и иных подобных документов органов государственной власти.

3. Конституционные принципы предпринимательства в России включают в себя нормы Конституции РФ:

а) о праве на использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности;

б) о праве на свободный выбор рода деятельности и профессии;

в) о праве на благоприятную окружающую среду;

г) о праве частной собственности;

д) о праве на жилище.

4. Законодательство о предпринимательстве по юридической силе актов и их месту в иерархии нормативных правовых актов подразделяются на:

а) законы РФ;

б) подзаконные нормативные правовые акты;

в) локальные акты.

5. К подзаконным нормативным правовым актам предпринимательского законодательства относятся:

а) законы субъектов РФ;

б) указы Президента РФ;

в) постановления Правительства РФ;

г) правовые акты федеральных органов исполнительной власти.

6. К корпоративным локальным актам относятся:

а) внутренние нормативные документы;

б) устав;

в) индивидуальные приказы руководителя;

г) договоры.

7. Выделяются следующие виды официального толкования норм права:

а) аутентическое;

б) делегированное (легальное);

в) доктринальное;

в) нормативное;

г) казуальное

8. Под судебным прецедентом понимается:

а) обязательность вступившего в законную силу судебного акта для органов государственной власти, органов местного самоуправления, иных органов, организаций, должностных лиц и граждан и его исполнение на всей территории Российской Федерации;

б) судебный акт определенного суда по конкретному делу, имеющий силу источника права и обязательное значение при рассмотрении других аналогичных дел;

в) предрешенность обстоятельств, установленных вступившим в законную силу судебным актом арбитражного суда по ранее рассмотренному делу.

9. Правило поведения, сложившееся в определенной сфере предпринимательской деятельности на основе постоянного и единообразного его применения и которым стороны связывают себя при заключении сделки, называется:

а) правовым обычаем;

б) обыкновением;

в) существенным условием сделки.

10. Действие закона распространяется на отношения, возникшие до введения его в действие:

а) во всех случаях;

б) в случаях, когда это прямо предусмотрено законом;

в) в случаях, когда имеются официальные разъяснения по этому вопросу.

11. Система частного права, когда одновременно с гражданским кодексом действует хозяйственный (предпринимательский, торговый) кодекс, называется:

а) дуалистической;

б) монистической;

в) плюральной.

12. Среди форм систематизации законодательства выделяют:

а) консолидацию;

б) детализацию;

в) кодификацию;

г) регистрацию.

13. Объединение нормативных актов определённого уровня в сборники или собрания законодательств по отраслям права в хронологическом, алфавитном или ином порядке без обновления их содержания называется:

а) инкорпорацией;

б) консолидацией;

в) структурированием.

14. К международным соглашениям, договорам и иным документам по вопросам регулирования предпринимательской деятельности относятся:

а) Принципы международных коммерческих договоров (УНИДРУА);

б) Конвенция о привилегиях и иммунитетах Объединенных Наций;

в) Международные правила толкования торговых терминов (ИНКОТЕРМС);

г) Соглашение о принципах и порядке выполнения Договора об обычных вооруженных силах в Европе.

15. В право Европейского Союза включают:

а) договоры Евросоюза;

б) конвенции ООН;

в) соглашения государств-участников ЕврАзЭС;

г) Решения Суда ЕС и других судебных органов Евросоюза.

Задания для внеаудиторной работы

Редактирование текстов

Отредактируйте формулировки ст.3 внесенного в Государственную Думу проекта Федерального закона № 503845-6 «О франчайзинге» и согласуйте их со ст. 1027 ГК РФ «Договор коммерческой концессии». При необходимости предложите изменения в ГК РФ.

«Статья 3. Договор франчайзинга

1. По договору франчайзинга одна сторона (франчайзор) обязуется предоставить другой стороне (франчайзи) за вознаграждение на срок или без указания срока право пользования комплексом принадлежащих франчайзору исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (франшизу) в целях продажи продукта или услуг франчайзора по заранее определенным правилам ведения бизнеса, которые устанавливаются франчайзором в рамках и в период действия специально заключенного обеими сторонами договора».

Правовые заключения

1. Железнодорожный мост, соединяющий крупный промышленный объект компании А с железнодорожными путями общего пользования, находится в частной собственности компании Б. Мост был построен в 1966 году.

Железнодорожная инфраструктура (мост и железнодорожные пути), которой управляет компания Б, относится к железнодорожным путям необщего пользования. В договоре на организацию перевозок, заключенном между компаниями А и Б, указано, что стороны обязуются следовать нормативам по управлению и обслуживанию железной дороги необщего пользования.

В 2011 году происходит обрушение железнодорожного моста, вызванное подмывом одной из его опор. Обрушение железнодорожного моста повлекло сбои в производстве на заводе компании А. По информации от компании Б, при обследовании и содержании моста она руководствовалась Инструкцией по содержанию искусственных сооружений (утверждена МПС России от 28 декабря 1998 г. № ЦП-628). Инструкция 1998 года не была зарегистрирована в Минюсте России и не публиковалась в порядке, установленном Указом Президента РФ № 763 от 23 мая 1996 года и постановлением Правительства РФ № 1009 от 13 августа 1997 года.

Проанализируйте фактические обстоятельства дела и

подготовьте правовое заключение по вопросу применения Инструкции 1998 года к содержанию железнодорожных мостов, относящихся к железнодорожным путям необщего пользования и находящихся в частной собственности. Влияет ли отсутствие государственной регистрации Инструкции 1998 года в Минюсте России на её применение к содержанию и обслуживанию железнодорожных мостов?

2. Арбитражный суд вынес решение о признании Предписания органа государственной власти незаконным в связи с тем, что оспариваемый ненормативный правовой акт не соответствовал закону и нарушал права и законные интересы Заявителя в сфере предпринимательской деятельности. При рассмотрении дела суд также сделал вывод о том, что нормативный правовой акт, на котором основывал свою защиту орган власти, не имеет юридической силы и не подлежал применению в конкретной ситуации.

В другом споре с иной коммерческой организацией указанный Заявитель, выступая уже в качестве ответчика по иску о взыскании убытков, в качестве правового аргумента против заявленных к нему требований привел выводы суда по предыдущему делу о неприменимости акта, возлагавшего на ответчика обязанности по выполнению работ.

Подготовьте правовое заключение о допустимости использования выводов арбитражного суда по другому делу в контексте принципов обязательности судебных актов и преюдициальности установленных судом фактов. Исследуйте вопрос о возможности для суда обосновывать выносимое им решение ссылками на общие правовые позиции, приведенные судом в другом деле.

Задания по обобщению судебной практики

1. Проанализируйте практику Конституционного Суда РФ о проверке конституционности актов законодательства, регулирующего предпринимательскую деятельность.

2. Обобщите судебную практику по рассмотрению дел об оспаривании нормативных правовых актов.

3. Обобщите практику рассмотрения арбитражными судами дел, связанных с действием предпринимательского законодательства во времени, пространстве и по кругу лиц.

Задания по составлению документов

1. Составьте проект заявления в суд о признании недействующим нормативного правового акта полностью или в части.

2. Разработайте предложения о внесении изменений в несколько статей Федерального закона «Об обществах с ограниченной ответственностью». Подготовьте текст проекта Федерального закона «О внесении изменений в Федеральный закон «Об обществах с ограниченной ответственностью» и комплект документов к нему (пояснительную записку; финансово-экономическое обоснование; перечень нормативных правовых актов, подлежащих признанию утратившими силу, приостановлению, изменению или принятию в связи с принятием данного закона).

3. Подготовьте перечень Федеральных законов, которые могли бы быть кодифицированы и инкорпорированы в случае принятия Предпринимательского кодекса РФ.

4. В целях выявления коррупциогенных факторов и их последующего устранения подготовьте заключение, содержащее антикоррупционную экспертизу какого-либо актуального проекта Федерального закона в сфере предпринимательской деятельности (с использованием Методических рекомендаций «Организация в федеральных органах исполнительной власти антикоррупционной экспертизы нормативных правовых актов и их проектов», одобренных Президиумом Совета при Президенте РФ по противодействию коррупции, протокол от 25.09.2012 № 34).

Работа с иностранными источниками

Прочитайте и прокомментируйте Введение к Международным правилам толкования торговых терминов «Инкотермс 2010 (Публикация Международной торговой палаты) *(INCOTERMS 2010: ICC OFFICIAL RULES FOR THE INTERPRETATION OF TRADE TERMS):*

«1. INTRODUCTION

The Incoterms rules or Internationa! Commercial terms are a series of pre-defined commercial terms published by the International Chamber of Commerce (ICC) widely used in international commercial transactions. A series of three-letter trade terms related to common sales practices, the Incoterms rules are intended primarily to clearly communicate the tasks, costs and risks associated with the transportation and delivery of goods. The Incoterms rules are accepted by governments, legal authorities and practitioners worldwide for the interpretation of most commonly used terms in international trade. They are intended to reduce or remove altogether uncertainties arising from different interpretation of the rules in different countries. First published in 1936, the Incoterms rules have been periodically updated, with the eighth version– Incoterms 2010—having been

published on January 1, 2011. «Incoterms» is a registered trademark of the ICC». [41].

Темы рефератов

1. Понятие и виды источников предпринимательского права.
2. Конституционные основы предпринимательского законодательства.
3. Становление и развитие предпринимательского законодательства в Советском Союзе и Российской Федерации.
4. Закон как источник предпринимательского права.
5. Понятие и виды законов, регулирующих предпринимательскую деятельность.
6. Соотношение предметов ведения Российской Федерации и субъектов Российской Федерации в регулировании отношений предпринимательства.
7. Роль и значение Гражданского Кодекса РФ в регулировании предпринимательских отношений.
8. Кодифицированные акты Российской Федерации (Налоговый кодекс, Бюджетный кодекс, Кодекс об административных правонарушениях, Уголовный кодекс) и регулирование предпринимательской деятельности.
9. Обычаи и их роль в регулировании предпринимательских отношений.
10. Правовая доктрина и ее значение в регулировании предпринимательской деятельности.
11. Роль и значение судебной практики в регулировании предпринимательской деятельности.

Темы эссе

1. О кодификации предпринимательского законодательства.
2. Законы субъектов РФ как источник предпринимательского права.
3. Проблемы государственной регистрации и опубликования нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти.
4. Внутренние корпоративные документы в системе источников предпринимательского права.
5. Влияние судебной практики на предпринимательскую деятельность.
6. О соотношении международного права и национального законодательства в сфере предпринимательской деятельности.

Контрольные вопросы

1. Что такое источники предпринимательского права?

2. Какие виды источников предпринимательского права вы знаете?

3. В чем состоят характерные особенности источников предпринимательского права?

4. Является ли ГК РФ, НК РФ, БК РФ, КоАП РФ, УК РФ источниками предпринимательского права?

5. Как распределены конституционные предметы ведения Российской Федерации и субъектов Российской Федерации по правовому регулированию предпринимательской деятельности?

6. Какие виды (формы) нормативных правовых актов принимают федеральные органы исполнительной власти?

7. Какой порядок подготовки, принятия и государственной регистрации нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти?

8. Являются ли локальные нормативные акты источниками предпринимательского права?

9. Каков порядок вступления в силу нормативных правовых актов предпринимательского законодательства?

10. Как нормативные правовые акты в сфере предпринимательства действуют во времени, пространстве и по кругу лиц?

10. Что такое толкование нормы права? Какие виды толкования вам известны?

11. Какова роль и значение обычая в регулировании предпринимательской деятельности?

12. Что принимается под судебной практикой в доктрине российского права? Можно ли говорить о судебной практике как источнике предпринимательского права?

13. Имеет ли судебный прецедент силу источника права?

14. Что такое «доктрина предпринимательского права»? Признается ли она источником предпринимательского права?

15. Что понимается под «нормативной основой предпринимательства»? Какие нормы помимо правовых регулируют отношения субъектов предпринимательской деятельности?

16. Что такое систематизация законодательства? Какие виды систематизации вы знаете?

17. Какие имеются точки зрения по поводу принятия Предпринимательского кодекса РФ?

18. Что такое информационные справочные правовые системы?

19. Как вы понимаете выражение «правовое поле предпринимательства Российской Федерации»?

Раздел II
Субъекты предпринимательской деятельности

Тема 3
Право на занятие предпринимательской деятельностью. Правовой статус предпринимателя

Литература

Основная

1. Белых В. С. Правовое регулирование предпринимательской деятельности в России. М.: Проспект, 2009.

2. Витрук Н. В. Общая теория правового положения личности. М.: НОРМА, 2008.

3. Каминка И. И. Основы предпринимательского права. Петроград, 1917.

4. Лаптев В. В. Проблемы предпринимательской (хозяйственной) правосубъектности // Государство и право. 1999. № 11. С. 18.

5. Лаптев В. В. Занковский С. С. Предпринимательское (хозяйственное) право. М. Волтерс Клувер. 2006.

6. Российское предпринимательское право. Учебник. Отв. ред. И. В. Ершова, Г. Д. Отнюкова. М.: Проспект, 2011.

7. Субанова Н. В. Лицензирование предпринимательской деятельности: правовое регулирование, ответственность, контроль: монография. М.: Статут, 2011.

Дополнительная

1. Афанасьева Е. Г. Занимательная морфология и этимология для налоговых органов и некоторые другие вопросы использования слова «Россия» и производных от него слов в фирменных наименованиях // Предпринимательское право, 2009. № 3. С. 37–40.

2. Белых В. С., Избрехт П. А. Злоупотребление субъективными гражданскими правами в предпринимательских отношениях. // Арбитражные споры, 2008, № 4.

3. Боткин И. О. Государственные гарантии предпринимательской деятельности: Автореф дисс. канд. юрид. наук. М., 1994.

4. Власова А. С. Риск, ответственность и вина в предпринимательских отношениях // Безопасность бизнеса. 2012. № 1. С. 36–40.

5. Дедов Д. И. Методология права. М. Волтерс Клувер. 2008.

6. Ионова Ж. А. Правовые проблемы легитимации предпринимательства // Государство и право. 1997. № 5.

7. Кванина В. В. Профессиональная и предпринимательская деятельность // Цивилист. 2011. № 2. С. 27–33.

8. Кирпичев А. Е. Понятие хозяйственной компетенции субъектов предпринимательского права // Предпринимательское право. Приложение «Бизнес и право в России и за рубежом». 2013. № 3. С. 12–15.

9. Курбатов А. Я. Принцип недопустимости злоупотребления правом: к старым проблемам добавились новые // Закон. 2013. № 9. С. 36–43.

10. Малько А. В., Субочев В. В., Шериев А. М. Субъективные права, свободы и законные интересы как самостоятельные объекты охраны и защиты // Правовая политика и правовая жизнь. 2008. № 1.

11. Михайлова И. А. Ответственность предпринимателей за нарушение обязательств: без вины виноватые // Предпринимательское право. Приложение «Право и Бизнес». 2014.№ 2. С. 35–39.

12. Мрясова Ю. Р. К вопросу о правовом регулировании профессиональной деятельности // Предпринимательское право. Приложение «Право и Бизнес». 2014. № 2. С. 40–43.

13. Пятков Д. В. Формирование правосубъектности предпринимателя.// Журнал российского права. 2006. № 1/

14. Сыроежкина М. С. Основания освобождения предпринимателей от гражданско-правовой ответственности // Юрист. 2010. № 6. С. 18–22.

15. Трофимова Е. В. Государственная регистрация субъектов предпринимательской деятельности: цели, задачи и правовые проблемы // Предпринимательское право. Приложение «Бизнес и право в России и за рубежом». 2012. № 2. С. 59–65.

Нормативные акты

1. Конвенция № 173 Международной организации труда «О защите требований трудящихся в случае неплатежеспособности предпринимателя» (Заключена в г. Женеве 23.06.1992).

2. Модельный закон об основах экологического предпринимательства (Принят в г. Санкт-Петербурге 13.06.2000 Постановлением 15-6 на 15-ом пленарном заседании Межпарламентской Ассамблеи государств-участников СНГ.

3. Соглашение стран СНГ от 20.03.1992 «О порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности».

4. Конституция РФ – ст. 8, 34, 37, 55, 74.
5. ГК РФ (часть первая).
6. Налоговый кодекс РФ.
7. Трудовой кодекс РФ.
8. Кодекс РФ об административных правонарушениях.
9. Федеральный закон от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей».
10. Федеральный закон от 4 мая 2011 г. № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности».
11. Федеральный закон от 26 декабря 2008 № 294-ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля».
12. Федеральный закон от 22 мая 2003 № 54-ФЗ «О применении контрольно-кассовой техники при осуществлении наличных денежных расчетов и (или) расчетов с использованием платежных карт».
13. Федеральный закон от 24 июля 2007 № 209-ФЗ» О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации».
14. Федеральный закон от 30 марта 1999 № 52-ФЗ «О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения».
15. Федеральный закон от 23 февраля 2013 № 15-ФЗ «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма и последствий потребления табака».
16. Закон РФ от 07 февраля 1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей».
17. Постановление Правительства РФ от 16.07.2009 № 584 «Об уведомительном порядке начала осуществления отдельных видов предпринимательской деятельности».
18. Постановление Правительства РФ от 03.02.2010 № 52 «Об утверждении Правил включения в фирменное наименование юридического лица официального наименования «Российская Федерация» или «Россия», а также слов, производных от этого наименования».
19. Приказ Росстандарта РФ от 16.10.2012 № 505-ст «ОК 028-2012. Общероссийский классификатор организационно-правовых форм».

Судебная практика

1. Постановление Конституционного Суда РФ от 06.12.2011 № 26-П «По делу о проверке конституционности положений

статьи 21.1 и пункта 7 статьи 22 Федерального закона «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» в связи с жалобой гражданина А. В. Федичкина.

2. Постановление Пленума Верховного Суда РФ и Пленума ВАС РФ № 6/8 от 01.07.1996 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации».

3. Постановление Пленума Верховного Суда РФ № 5, Пленума ВАС РФ № 29 от 26.03.2009 «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации».

4. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 17.03.2004 № 2 «О применении судами Российской Федерации Трудового кодекса Российской Федерации».

5. Постановление Пленума ВАС РФ от 14.03.2014 № 16 «О свободе договора и ее пределах».

6. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 09.06.2000 № 54 «О сделках юридического лица, регистрация которого признана недействительной».

7. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 17.01.2006 № 100 «О некоторых особенностях, связанных с применением статьи 21.1 Федерального закона «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей».

Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения

1. Что понимается под правовым статусом субъекта предпринимательской деятельности?

2. Каково соотношение правового статуса и правового положения?

3. Назовите элементы правового статуса субъекта предпринимательства.

4. Что представляет собой конструкция права на осуществление предпринимательской деятельности?

5. Является ли право на осуществление предпринимательской деятельности субъективным правом или элементом правоспособности гражданина? Какие точки зрения по данному вопросу имеются в доктрине?

6. Назовите основные права субъекта предпринимательства.

7. Охарактеризуйте обязанности субъекта предпринимательства.

8. Что представляет собой ответственность субъекта

предпринимательства?

9. Что понимается под злоупотреблением правом в предпринимательской деятельности?

10. Что представляют собой государственные гарантии предпринимательской деятельности?

11. В чем сходство и различие между содержанием экономической деятельности гражданина в форме наемного труда, индивидуального предпринимательства и в форме инвестирования в капитал хозяйственного общества или товарищества?

12. В чем заключается юридическое значение государственной регистрации юридических лиц?

13. Как принцип свободы предпринимательства соотносится с необходимостью государственной регистрации, а в некоторых случаях – лицензирования и получения иных разрешений для начала осуществления предпринимательской деятельности?

14. Оцените особенности акта государственной регистрации или внесения в реестр изменений о юридическом лице по сравнению с другими ненормативными актами органов власти. Оцените правовые последствия таких особенностей в части возможности оспаривания (признания недействительным акта регистрации).

15. Как обеспечить достоверность сведений, содержащихся в реестре, не ограничив произвольно интересы добросовестных предпринимателей?

16. В какой мере действующее законодательство ограничивает право регистрирующего органа на проведение юридической экспертизы документов, представленных для государственной регистрации или внесения изменений в государственный реестр юридических лиц?

17. Возможно ли оспорить действительность сделок юридического лица после его ликвидации и исключения из государственного реестра юридических лиц?

18. Что понимается под лицензированием предпринимательской деятельности? Каковы задачи лицензирования?

19. В чем состоит смысл таких принципов, как гласность и открытость лицензирования?

20. Можно ли саморегулирование считать альтернативой лицензированию?

Задания по комментированию норм права

1. Как вы понимаете смысл и значение нормы п. 1 ст. 34

Конституции РФ:

«Каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности».

Как соотносится данная норма с нормой статьи 18 ГК РФ:

«Граждане могут иметь имущество на праве собственности; наследовать и завещать имущество; заниматься предпринимательской и любой иной не запрещенной законом деятельностью; создавать юридические лица самостоятельно или совместно с другими гражданами и юридическими лицами; совершать любые не противоречащие закону сделки и участвовать в обязательствах; избирать место жительства; иметь права авторов произведений науки, литературы и искусства, изобретений и иных охраняемых законом результатов интеллектуальной деятельности; иметь иные имущественные и личные неимущественные права».

2. Прокомментируйте норму п. 2 ст. 22 ГК РФ

«Несоблюдение установленных законом условий и порядка ограничения дееспособности граждан или их права заниматься предпринимательской либо иной деятельностью влечет недействительность акта государственного или иного органа, устанавливающего соответствующее ограничение».

3. Как вы понимаете смысл и значение следующих положений п. 1.2 ст. 9 Закона о государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей:

«Необходимые для государственной регистрации заявление, уведомление или сообщение представляются в регистрирующий орган по форме, утвержденной уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти, и удостоверяются подписью заявителя, подлинность которой должна быть засвидетельствована в нотариальном порядке, если иное не установлено настоящим пунктом. При этом заявитель указывает свои паспортные данные или в соответствии с законодательством Российской Федерации данные иного удостоверяющего личность документа и идентификационный номер налогоплательщика (при его наличии)».

4. Каковы методы правового регулирования предпринимательской деятельности при установлении субъектов предпринимательства, содержащихся в ст. 11 Федерального закона «О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения»:

«Индивидуальные предприниматели и юридические лица в соответствии с осуществляемой ими деятельностью обязаны:

• выполнять требования санитарного законодательства, а

также постановлений, предписаний осуществляющих федеральный государственный санитарно-эпидемиологический надзор должностных лиц;

• разрабатывать и проводить санитарно-противоэпидемические (профилактические) мероприятия;

• обеспечивать безопасность для здоровья человека выполняемых работ и оказываемых услуг, а также продукции производственно-технического назначения, пищевых продуктов и товаров для личных и бытовых нужд при их производстве, транспортировке, хранении, реализации населению;

• осуществлять производственный контроль, в том числе посредством проведения лабораторных исследований и испытаний, за соблюдением санитарно-эпидемиологических требований и проведением санитарно-противоэпидемических (профилактических) мероприятий при выполнении работ и оказании услуг, а также при производстве, транспортировке, хранении и реализации продукции;

• проводить работы по обоснованию безопасности для человека новых видов продукции и технологии ее производства, критериев безопасности и (или) безвредности факторов среды обитания и разрабатывать методы контроля за факторами среды обитания;

• своевременно информировать население, органы местного самоуправления, органы, осуществляющие федеральный государственный санитарно-эпидемиологический надзор, об аварийных ситуациях, остановках производства, о нарушениях технологических процессов, создающих угрозу санитарно-эпидемиологическому благополучию населения;

• осуществлять гигиеническое обучение работников».

Задачи

1. Гражданин А. обратился в регистрирующий орган с заявлением о государственной регистрации ООО «ИЛИМ-РОСКО». Регистрирующим органом было отказано в регистрации в связи с несоответствием наименования юридического лица требованиям закона (подпункт «ж» пункта 1 статьи 23 Закона о государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей). По мнению регистрирующего органа, фирменное наименование ООО «ИЛИМ-РОСКО» является производным от слов «Россия», «Российская Федерация», а заявителем не соблюден порядок использования данных наименований, предусмотренный законодательными актами.

Не согласившись с решением регистрирующего органа, гражданин А. обратился в суд с требованием о признании его незаконным. Обосновывая свое требование, гражданин А. указал, что наименование «РОСКО» является аббревиатурой и расшифровывается как «Региональная отраслевая снабженческая компания». По его мнению, не приведено какого-либо обоснования в подтверждение того, что слово «РОСКО» является сложносокращенным словом, состоящим из нескольких корней, содержащим в себе сокращение «Рос», которое в сочетании с иными словами, использованными в наименовании юридического лица, несет общепринятую смысловую нагрузку, ассоциируясь со словом «Россия».

Из материалов дела следует, что учредительные документы общества содержат полное наименование создаваемого юридического лица – общество с ограниченной ответственностью «ИЛИМ-РОСКО». Какой-либо расшифровки наименования общества учредительные документы не содержат. Более того, на момент подачи заявления о государственной регистрации юридического лица при создании заявитель не представил сведений о возможной расшифровке слова «РОСКО».

Подлежит ли правовой регламентации использование юридическим лицом наименований «Россия», «Российская Федерация» и производных от них слов? Какие нормы права подлежат применению?

Правомерно ли регистрирующий орган отказал в государственной регистрации ООО «ИЛИМ-РОСКО»?

2. Регистрирующий орган отказал коммерческой организации в государственной регистрации изменения ее местонахождении. Отказ был основан на норме подпункта «а» пункта 1 статьи 23 Федерального закона «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» и мотивирован тем, что указание в заявлении произвольно выбранного заявителем адреса места нахождения является достаточным основанием для признания сведений об адресе места нахождения юридического лица недостоверными.

Коммерческая организация обратилась в арбитражный суд с требованием о признании незаконным решения регистрирующего органа. Судом было установлено, что указанный коммерческой организацией адрес является адресом массовой регистрации лиц, связь с которыми по этому адресу невозможна по причине их фактического отсутствия по данному адресу, нахождения в стадии ликвидации или банкротства; все объекты недвижимого имущества по указанному адресу находятся в аварийном, заброшенном состоянии, нет подключения к системам отопления,

водоснабжения и электросетям, отсутствует внутренняя отделка, внутренние двери, часть оконных проемов не имеет стекол; признаков нахождения в указанных помещениях каких-либо юридических лиц в ходе осмотров не установлено.

Имеются ли основания для отказа в государственной регистрации по указанному основанию?

Какое решение должен принять суд?

3. Орган здравоохранения обратился в арбитражный суд с заявлением о привлечении коммерческой организации, осуществляющей медицинскую деятельность на основании лицензии, к административной ответственности по ч. 4 ст. 14.1 КОАП РФ. Органом здравоохранения проведена плановая выездная проверка соблюдения коммерческой организацией лицензионных требований и условий при осуществлении медицинской деятельности. В ходе проведения проверки были установлены нарушения лицензионных требований и условий, предусмотренных нормативным актом Правительства РФ о лицензировании медицинской деятельности. Так, должность главного врача общества занимал гражданин К, который не имел профессиональной подготовки по специальности «организация здравоохранения и общественное здоровье». Кроме того, в данной коммерческой организации не осуществлялся внутренний контроль качества и безопасности медицинской деятельности.

Какими нормативными актами регулируются отношения по лицензированию медицинской деятельности?

Назовите основные требования и условия, предъявляемые при осуществлении медицинской деятельности?

Какое решение должен принять суд?

4. Регистрирующий орган исключил из единого государственного реестра юридических лиц акционерное общество как недействующее юридическое лицо. Единственный учредитель акционерного общества обратился в арбитражный суд с требованием о признании действий регистрирующего органа незаконными. В обоснование своей позиции он указал, что общество на момент исключения его из ЕГРЮЛ являлось действующим юридическим лицом, поскольку в период, предшествующий принятию регистрирующим органом решения об исключении, письмом сообщило налоговому органу о невозможности осуществления хозяйственной деятельности и фактическом ее приостановлении. Факт получения такого письма налоговым органом не оспаривается. Кроме того, из представленных в материалы дела доказательств следует, что общество в указанный период времени участвовало в качестве стороны в ряде судебных дел, в том числе, в деле о

несостоятельности (банкротстве) банка, в котором у общества находился расчетный счет, а также выступало стороной исполнительного производства по делу о взыскании денежных средств.

Какие нормы права подлежат применению?

Какое решение должен принять суд?

5. Арбитражный суд взыскал с ФГУП «РЭУ Министерства обороны РФ» (филиал в г. Казань) (далее – ФГУП) долг за подрядные работы, выполненные ООО «СФС» по договору, а также проценты за пользование чужими денежными средствами.

Как следует из материалов дела, ФГУП (генподрядчик) и ООО «СФС» (субподрядчик) заключили договор субподряда, по условиям которого истец принял на себя обязательства осуществить капитальный ремонт казармы воинской части. Ненадлежащее исполнение ответчиком обязанности по оплате выполненных субподрядных работ явилось основанием для обращения истца в арбитражный суд. Суд исследовал представленные в материалы дела доказательства и установил факт нарушения со стороны ответчика обязательства по оплате выполненных работ.

Суд сделал вывод, что правоотношения сторон по договору субподряда возникли при осуществлении предпринимательской деятельности. Доказательств наличия непреодолимой силы, вследствие которой надлежащее исполнение обязательств по упомянутому договору оказалось невозможным, ФГУП не представило.

ФГУП не согласилось с решением суда и обратилось в апелляционную инстанцию с жалобой, в которой указало, что суд первой инстанции ошибочно, в нарушение статьи 401 (пункта 1) ГК РФ взыскал с него проценты за пользование чужими денежными средствами, поскольку основной долг возник вследствие неоплаты другим лицом – Финансово-экономическим управлением Приволжско-Уральского военного округа работ, выполненных по договору подряда, заключенному между Министром обороны РФ и Казанским филиалом «РЭУ МО РФ». Заявитель жалобы утверждал, что ФГУП не виновно в ненадлежащем исполнении обязательства по договору субподряда, поэтому отсутствовало основание для применения к ответчику мер ответственности согласно статье 395ГК РФ.

Что следует понимать под «повышенной ответственностью» субъекта предпринимательской деятельности?

Какие нормы права подлежат применению при привлечении ФГУП к ответственности за неисполнение договора?

Какое решение должен принять суд апелляционной

инстанции?

Письменные задания

1. Охарактеризуйте структурные элементы правового статуса субъекта предпринимательства.
2. Дайте понятие правосубъектности субъектов предпринимательства.
3. Опишите основные права предпринимателя.
4. Опишите основные обязанности предпринимателя.
5. Дайте характеристику злоупотреблению правом в предпринимательской деятельности
6. Дайте характеристику ответственности субъектов предпринимательства. Каковы особенности ответственности данных субъектов?
7. Опишите основные условия освобождения предпринимателя от ответственности.
8. Перечислите виды конституционных гарантий предпринимательской деятельности.
9. Какова роль государственной регистрации для правового статуса субъекта предпринимательства?
10. Перечислите случаи, когда путем государственной регистрации юридических лиц обеспечивается защита прав и законных интересов инвесторов (участников), кредиторов юридического лица и самого юридического лица в целом как субъекта предпринимательского права.
11. Сравните признаки недействующего юридического лица в соответствии со статьей 21.1 Закона о регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей и правовой режим банкротства отсутствующего должника по статье 227 Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)».
12. Какие сведения должны содержаться в государственном реестре юридических лиц?
13. Какие документы представляются для государственной регистрации изменений, вносимых в учредительные документы юридического лица?
14. Какие документы представляются для внесения изменений в сведения о юридическом лице, содержащиеся в едином государственном реестре юридических лиц?
15. Опишите содержание заявления о государственной регистрации юридического лица.
16. Укажите основания для отказа в государственной регистрации юридического лица.
17. Какие публичные интересы подлежат защите путем применения правового механизма государственной регистрации

юридического лица?

18. В чем состоит содержание методов предварительного и последующего контроля при лицензировании предпринимательской деятельности?

19. Перечислите и оцените значение каждого из критериев отнесения видов предпринимательской деятельности к лицензируемым.

20. Какие публичные интересы подлежат защите с помощью механизма лицензирования предпринимательской деятельности?

Задания для внеаудиторной работы

Задания по обобщению судебной практики

1. Проведите анализ и обобщение практики рассмотрения судами споров, связанных с обжалованием отказа регистрирующего органа в государственной регистрации субъектов предпринимательской деятельности.

2. Обобщите судебную практику о привлечении к административной ответственности по делам об оспаривании осуществления предпринимательской деятельности без государственной регистрации или без специального разрешения (лицензии).

Задания по составлению документов

1. Подготовьте заявление о государственной регистрации общества с ограниченной ответственностью.

2. Подготовьте заявление о государственной регистрации индивидуального предпринимателя.

3. Составьте заявление в суд об обжаловании отказа в государственной регистрации общества с ограниченной ответственностью.

4. Подготовьте заявление о выдаче лицензии на осуществление медицинской деятельности.

Темы рефератов

1. Понятие и элементы правового статуса субъекта предпринимательства.

2. Понятие государственных гарантий предпринимательской деятельности.

3. Сущность государственной регистрации субъектов предпринимательства.

4. Судебная практика при осуществлении регистрирующим органом юридической экспертизы документов, представленных для государственной регистрации или внесения изменений в

государственный реестр юридических лиц.

5. Принципы использования информации, содержащейся в государственном реестре (открытость, доступность, достоверность сведений).

6. Понятие и содержание лицензирования предпринимательской деятельности.

Контрольные вопросы

1. Дайте понятие правового статуса субъекта предпринимательской деятельности.
2. Каковы элементы правового статуса субъекта предпринимательства?
3. В каких нормативных актах закреплено право на осуществление предпринимательской деятельности?
4. Назовите основные права субъекта предпринимательства.
5. Дайте классификацию обязанностей субъекта предпринимательства.
6. В чем особенности ответственности субъекта предпринимательства?
7. Что понимается под злоупотреблением правом в предпринимательской деятельности?
8. Каковы основные гарантии предпринимательской деятельности?
9. Дайте определение государственной регистрации субъектов предпринимательства.
10. Каков порядок государственной регистрации субъектов предпринимательства?
11. Что представляет собой лицензирование предпринимательской деятельности?
12. Назовите основные принципы лицензирования предпринимательской деятельности. Назовите ограничения, которые возлагаются на предпринимателя при выдаче лицензии.
13. Каков порядок отзыва лицензии?
14. Каков порядок приостановления лицензии? Как он связан с положениями об административных мерах воздействия?
15. Назовите критерии отнесения видов предпринимательской деятельности к лицензируемым.

Тема 4
Имущественная основа предпринимательской деятельности

Литература

Основная

1. Белых В. С., Берсункаев Г. Э. Правовые формы принадлежности имущества субъектам предпринимательской деятельности // Вещные права: система, содержание, приобретение: Сб. науч. тр. в честь проф. Б. Л. Хаскельберга / Под ред. Д. О. Тузова. М.: Статут, 2008. С. 39–51.

2. Брагинский М. И., Витрянский В. В. Договорное право. Договоры о передаче имущества. 4-е изд. М.: Статут, 2002.

3. Грибанов А. В. Предприятие как имущественный комплекс (объект права) по праву России и Германии. М.: Инфотропик Медиа, 2010.

4. Лысенко А. Н. Имущество в гражданском праве России. М.: Деловой двор, 2010.

5. Российское предпринимательское право. Учебник. Отв. ред. И. В. Ершова, Г. Д. Отнюкова. М.: Проспект, 2011.

6. Рожкова М. А. Понятие «имущество» в правоположениях Европейского суда по правам человека // Объекты гражданского оборота: Сборник статей / отв. ред. М. А. Рожкова. М.: Статут, 2007.

7. Право собственности: актуальные проблемы / отв. ред. В. Н. Литовкин, Е. А. Суханов, В. В. Чубаров; Ин-т законод. и сравнит. правоведения. М.: Статут, 2008.

Дополнительная

1. Вайпан В. А. Бремя содержания имущества собственником как юридическая обязанность // Предпринимательское право. 2014. № 2. С. 67–73.

2. Довлатова Е. В. Формирование имущественной основы предпринимательской деятельности предприятий ЖКХ в процессе приватизации имущественного комплекса предприятий // Правовые вопросы строительства, 2006, № 1.

3. Дорский Г. Ю. Понятие недвижимого имущества в Российской империи во второй трети XIX – начале XX в. // Бюллетень нотариальной практики. 2007. № 1.

4. Ершова И. В. Правовой режим государственного имущества в хозяйственном обороте: теоретические основы и пути

совершенствования. М., 2001.

5. Ершова И. В. Имущество и финансы предприятий. Правовое регулирование: учебно-практ. пособие. М., 2001.

6. Жаркова О. А. Кадастровый учет объектов недвижимости // Вестник ВАС РФ. 2014. № 2. С. 62–75.

7. Климова М. А. Индивидуальное предпринимательство: организация работы. М.: Библиотечка «Российской газеты», 2014. Вып. 12.

8. Курбатов А. Соотношение понятий «имущество» и «активы» в российском праве // Хозяйство и право. 2005.

9. Лебедев К. К. Защита прав обладателей бездокументарных ценных бумаг (материально-и процессуально-правовые аспекты разрешения споров, связанных с отчуждением бездокументарных ценных бумаг). М.: Волтерс Клувер, 2007.

10. Морозов А. А. Правовое регулирование использования в предпринимательской деятельности имущества, ограниченного в обороте: Дис… к.ю.н. М., 2010. С. 31.

11. Петрушкин В. А. Актуальные проблемы правовой модели системы оборота недвижимости: монография / науч. ред. В. В. Витрянский. М.: Статут, 2014.

12. Семенихин В. В. Основные средства и нематериальные активы: основные средства – бухгалтерский учет // Налоги. 2010. № 19. С. 12–18.

13. Скловский К. И. Собственность в гражданском праве. 5-е изд., перераб. М.: Статут, 2010.

14. Тимаев Ф. И. Процедура формирования уставного капитала как экономической основы предпринимательской деятельности общества и минимального размера его имущества, гарантирующего интересы кредиторов // СПС КонсультантПлюс, 2003.

15. Ушаков А. А. Комментарий к подразделу 3 «Объекты гражданских прав» раздела I «Общие положения» части первой Гражданского кодекса РФ (главы 6 «Общие положения», 7 «Ценные бумаги» и 8 «Нематериальные блага и их защита») (постатейный) // СПС КонсультантПлюс. 2013.

Нормативные акты

1. Конституция Российской Федерации (ст. ст. 34, 35).

2. Модельный закон о праве собственности и его защите. Принят на 37-ом пленарном заседании Межпарламентской Ассамблеи государств-участников СНГ (Постановление № 37-9 от 17 мая 2012 года).

3. Гражданский кодекс РФ.

4. Налоговый кодекс РФ.

5. Федеральный закон от 21 июля 1997 г. № 122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним».

6. Федеральный закон от 16 июля 1998 г. № 102-ФЗ «Об ипотеке (залоге недвижимости)».

7. Федеральный закон от 21 декабря 2001 г. № 178-ФЗ «О приватизации государственного и муниципального имущества».

8. Федеральный закон от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

9. Федеральный закон от 25 февраля 1999 г. № 39-ФЗ «Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений».

10. Федеральный закон от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах».

11. Федеральный закон от 8 февраля 1998 г. № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью».

12. Федеральный закон от 08 мая 1996 г. № 41-ФЗ «О производственных кооперативах».

13. Федеральный закон от 14 ноября 2002 г. № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях».

14. Федеральный закон от 28 ноября 2011 № 335-ФЗ «Об инвестиционном товариществе».

15. Федеральный закон от 26 октября 2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)».

16. Федеральный закон от 21 июля 2005 г. № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях».

17. Федеральный закон от 22 июля 2008 № 159-ФЗ «Об особенностях отчуждения недвижимого имущества, находящегося в государственной собственности субъектов Российской Федерации или в муниципальной собственности и арендуемого субъектами малого и среднего предпринимательства, и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации».

18. Федеральный закон от 5 февраля 2007 № 13-ФЗ «Об особенностях управления и распоряжения имуществом и акциями организаций, осуществляющих деятельность в области использования атомной энергии, и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации».

19. Федеральный закон от 27 февраля 2003 № 29-ФЗ «Об особенностях управления и распоряжения имуществом железнодорожного транспорта».

20. Указ Президента РФ от 6 марта 2009 № 243 «О формировании имущества Государственной корпорации по

содействию разработке, производству и экспорту высокотехнологичной промышленной продукции «Ростехнологии».

21. Указ Президента РФ от 05 октября 2009 № 1113 «О формировании имущества национального центра авиастроения».

22. Постановление Правительства РФ от 21 августа 2010 № 645 «Об имущественной поддержке субъектов малого и среднего предпринимательства при предоставлении федерального имущества».

Судебная практика

1. Постановление Пленума Верховного Суда РФ № 10, Пленума ВАС РФ № 22 от 29 апреля 2010 г. «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при разрешении споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав».

2. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 16 февраля 2001 г. № 59 «Обзор практики разрешения споров, связанных с применением Федерального закона «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним».

3. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 21 июля 2009 г. № 132 «О некоторых вопросах применения арбитражными судами статей 20 и 28 Федерального закона «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним».

4. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 5 февраля 2008 № 124 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами отдельных положений статей 40 и 40.1 Федерального закона «О приватизации государственного и муниципального имущества».

5. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 13 ноября 2008 г. № 126 «Обзор судебной практики по некоторым вопросам, связанным с истребованием имущества из чужого незаконного владения».

6. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 30 мая 2005 г. № 92 «О рассмотрении арбитражными судами дел об оспаривании оценки имущества, произведенной независимым оценщиком».

7. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 5 ноября 2009 г. № 134 «О некоторых вопросах применения Федерального закона «Об особенностях отчуждения недвижимого имущества, находящегося в государственной собственности субъектов Российской Федерации или в муниципальной собственности и

арендуемого субъектами малого и среднего предпринимательства, и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации».

Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения

1. Что понимается под имуществом в экономическом и юридическом смысле? Дайте правовое определение имущества.

2. Что входит в состав имущества? Следует ли относить к имуществу обязанности и долги?

3. Сравните следующие точки зрения авторов на понятие «имущество»:

Д. И. Мейер полагал, что в состав имущества следует включать вещи и чужие действия[42]. По мнению Г. Ф. Шершеневича, под имуществом с юридической точки зрения следует понимать «не только совокупность вещей, принадлежащих лицу на праве собственности (и в силу иных вещных прав), и совокупность прав на чужие действия, но также совокупность лежащих на лице обязательств»[43]. К. П. Победоносцев определял имущество как «совокупность всех прав и обязанностей, принадлежащих лицу относительно всех предметов, которые входят в круг юридической его личности, юридической власти»[44].

Различаются ли позиции указанных авторов по поводу понятия «имущество»?

4. Каково соотношение терминов «имущество» и «вещь»?

5. Что понимается под товаром? Каково соотношение понятий «товар» и «имущество»?

6. Дайте классификацию видов имущества.

7. Обязательно ли наличие имущества для осуществления предпринимательской деятельности?

8. В определении предпринимательской деятельности, содержащемся в п. 1 ст. 2 ГК РФ, указано, что это «самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом…..». Что законодатель понимает под «пользованием имуществом»?

9. Что понимается под правовым режимом имущества?

10. Назовите имущество, определяемое законодательством исключительно для осуществления предпринимательской деятельности.

11. Как используется имущество при осуществлении инвестиционной деятельности в сфере предпринимательства?

12. Что представляют собой имущественные комплексы?

13. Относится ли к категории «имущество» комплекс исключительных прав? Как он используется в предпринимательской деятельности?

14. Каковы способы закрепления имущества за субъектом предпринимательской деятельности?

15. Имеется ли необходимость обособления имущества при осуществлении предпринимательской деятельности? Каковы способы обособления имущества?

16. Какова роль бухгалтерского и налогового учета имущества в предпринимательской деятельности?

17. Какие из оснований приобретения права собственности наиболее характерны для предпринимательской деятельности?

18. Какова роль приватизации для формирования имущественной основы предпринимательской деятельности?

19. Каковы особенности приобретения прав на имущество субъектом предпринимательства путем внесения его в уставный (складочный) капитал?

20. Какова роль ограниченных вещных прав на имущество в осуществлении предпринимательской деятельности?

21. Охарактеризуйте правовой режим недвижимого имущества. Какова роль государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним?

22. Назовите особенности приобретения и использования такого вида имущества – как предприятие.

23. Дайте характеристику правовых режимов денег и ценных бумаг в предпринимательской деятельности.

Задания по комментированию норм права

1. Дайте комментарий ст. 128 ГК, определяющей объекты гражданских прав. Является ли указанный в ней перечень объектов гражданских прав исчерпывающим? Каково соотношение понятий «имущество» и «объекты гражданских прав»?

2. Дайте комментарий п. 1 ст. 4 Федерального закона «О защите конкуренции», содержащей определение понятия «товар». Всякое ли имущество является товаром?

3. Прокомментируйте положения статей 132 и ст. 133.1, определяющих понятия «предприятие» и «единый недвижимый комплекс». Как соотносятся указанные понятия? Какова их роль в предпринимательской деятельности?

4. Дайте комментарий ст. 1 Федерального закона «Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений», содержащей

понятие «инвестиции». Каково значение понятия «имущество» для осуществления инвестиционной деятельности?

Задачи

1. Департамент государственной собственности г. Перми обратился с иском в арбитражный суд с требованием признать отсутствующим право собственности ООО «Стандарт Сервис» на открытую автостоянку на 100 легковых автомобилей и обязать ответчика освободить земельный участок от автостоянки.

Свое требование истец мотивировал тем, что автостоянка, расположенная на спорном земельном участке, не обладает признаками объекта недвижимого имущества, не является объектом градостроительной деятельности, а представляет собой временную постройку. По мнению истца, асфальтовое покрытие какой-либо площади земельного участка несет вспомогательную функцию по отношению к назначению земельного участка и является лишь элементом благоустройства участка.

ООО «Стандарт Сервис» не согласилось с иском, полагая, что автостоянка является объектом недвижимого имущества, поскольку вместе с ее конструктивными элементами не может быть перемещена без нарушения ее целостности и несоразмерного ущерба ее назначению, что свидетельствует о наличии прочной связи с землей. Ответчик представил разрешение на строительные работы, акт государственной приемочной комиссии, технический и кадастровый паспорта, а также свидетельство о государственной регистрации права собственности на автостоянку.

Из материалов дела следует, что спорный объект (автостоянка) расположен в границах земельного участка, предоставленного во временное пользование, при этом предусмотрена обязанность арендатора вернуть участок арендодателю по истечении срока аренды. Открытая автостоянка состоит из площадки, покрытой асфальтобетоном, которая огорожена металлическим забором, имеет элементы наружного освещения.

Что понимается под недвижимым имуществом?

Является ли государственная регистрация автостоянки в качестве объекта недвижимого имущества препятствием для оспаривания права собственности на данный объект?

Какое решение должен принять суд? Ответ обоснуйте.

2. Администрация города обратилась в суд с иском к индивидуальному предпринимателю (далее – предприниматель) о признании строения самовольной постройкой, об обязании

ответчика в месячный срок снести спорную постройку.

В обоснование своего иска администрация указала, что предпринимателем был построен павильон из быстровозводимых конструкций, который не имел теплоснабжения, водоснабжения и канализации, разрешение на строительство и на ввод этого объекта как объекта недвижимости не оформлялись.

Предприниматель полагал, что спорный объект является недвижимым имуществом, поскольку имеет неразрывную связь с землей, имеет заглубленный фундамент, связанные с ним несущие и ограждающие конструкции и подведенные инженерные коммуникации.

Что понимается под самовольной постройкой?

Обоснуйте наиболее вероятную позицию суда.

3. ОАО «Моснефтепром» обратилось в Департамент имущества города Москвы за получением схемы расположения на кадастровой карте (плане) территории земельного участка магистрального нефтепродуктопровода. Департамент ответил отказом, указав на невозможность в соответствии со статьей 36 ЗК РФ формирования и утверждения схемы расположения земельного участка, занятого сооружением, входящим в состав единого магистрального нефтепродуктопровода.

ОАО «Моснефтепром» обжаловало отказ Департамента, обратившись в арбитражный суд с требованием о признании незаконным отказа в выдаче схемы расположения земельного участка на кадастровой карте (плане) территории, и об обязании утвердить и выдать схему расположения земельного участка.

Как следует из материалов дела, ОАО «Моснефтепром» на праве собственности принадлежит объект недвижимости – кольцевой магистральный нефтепродуктопровод с отводами, о чем в ЕГРП сделана запись регистрации. Данный магистральный нефтепродуктопровод является комплексом технически сложных сооружений, предназначенных для транспортировки и распределения нефтепродуктов (бензина, керосина, дизтоплива) по территории Москвы и Московской области посредством параллельно проложенных трубопроводов. Нефтепродуктопровод состоит из подземной линейной части и зданий, строений, сооружений, используемых для транспортировки, хранения и распределения нефтепродуктов.

ОАО «Моснефтепром» в суде пояснило, что имеет право на формирование земельного участка, занятого наземными сооружениями – электрозащитными установками с ограждением, входящими в состав такого нефтепродуктопровода.

Что представляет собой единый недвижимый комплекс?

Следует ли считать кольцевой магистральный

нефтепродуктопровод единым недвижимым комплексом?

Какое решение должен принять суд?

4. Управление муниципального имущества администрации г. Саратова обратилось в арбитражный суд с заявлением о признании незаконными действий Управления Росреестра (далее – Росреестр), выразившихся в государственной регистрации права собственности индивидуального предпринимателя Гуськовой И. А. на предприятие, как имущественный комплекс и обязании аннулировать в ЕГРП запись о регистрации.

Решением арбитражного суда в удовлетворении заявленных требований отказано. Не согласившись с решением суда, заявитель обратился в апелляционный суд, ссылаясь на отсутствие у ИП Гуськовой И. А. каких-либо прав на земельный участок, на котором расположены зарегистрированные как единый имущественный комплекс объекты недвижимого имущества. Заявитель утверждал, что спорные объекты недвижимости, на которые у ИП Гуськовой И. А. зарегистрировано право собственности, не составляют единый имущественный комплекс, техническая документация составлена на каждый объект самостоятельно, регистрация прав на имущественный комплекс противоречит нормам материального права.

Росреестр возражал против апелляционной жалобы, указав, что регистрация права собственности на предприятие как имущественный комплекс проведена правомерно. Правообладатель вправе включать в состав предприятия любые принадлежащие ему объекты движимого, недвижимого имущества, права и иное имущество, за исключением ограниченного в обороте. Основания для отказа в государственной регистрации права собственности на предприятие отсутствовали, а для проведения государственной регистрации права на предприятие как имущественный комплекс, действующим законодательством не требуется включение в его состав земельных участков, расположенных под объектами недвижимости. Соответственно, отсутствие каких-либо прав у Гуськовой И. А. на земельный участок не могло послужить основанием для приостановления и отказа в государственной регистрации права собственности на предприятие.

В отзывах на кассационную жалобу ИП Гуськова И. А. указала, что при обращении в регистрирующий орган с заявлением о государственной регистрации прав на имущественный комплекс был представлен весь объем необходимых документов.

Как следует из материалов дела, Росреестром была проведена

государственная регистрация права собственности ИП Гуськовой И. А. на объект: «Предприятие как имущественный комплекс» и выдано свидетельство о государственной регистрации права на имущественный комплекс, состоящий из объектов: электрощитовая, назначение нежилое; сеть электроснабжения, вагон бытовой, туалет, площадка бетонная под контейнеры. При этом земельный участок, на котором расположены спорные объекты недвижимости, принадлежит ИП Гуськовой И. А. на праве аренды по договору, возобновленному на неопределенный срок.

Какие объекты входят в состав предприятия как объекта недвижимого имущества?

Требуется ли включение в состав предприятия земельных участков, расположенных под объектами недвижимости?

Какое решение должен вынести апелляционный суд?

5. Индивидуальный предприниматель Курашов В. В. (далее – предприниматель) обратился в арбитражный суд г. Курска с иском к администрации города, в котором просил запретить эксплуатировать водопровод, проходящий по земельному участку, принадлежащему предпринимателю на праве собственности, а также обязать администрацию прекратить транспортировку воды по указанному водопроводу.

В обоснование своего иска, ссылаясь на ст. 304 ГК РФ, предприниматель указал, что водопровод, проходящий на его земельном участке под зданием магазина, создает препятствия в пользовании недвижимым имуществом и осуществлении предпринимательской деятельности, а также несет повышенную опасность для персонала и посетителей магазина. Соответственно, он, как собственник, вправе требовать устранения всяких нарушений его права, хотя бы эти нарушения и не были соединены с лишением владения.

Как следует из материалов дела, *на основании постановления администрации г. Курска предпринимателю для использования и размещения принадлежащего ему на праве собственности магазина, был предоставлен в собственность земельный участок, под которым еще в 1970 году был проложен водовод, снабжающий водой часть города и ТЭЦ. О наличии этого водовода на участке предпринимателю было известно еще до его приобретения. Согласно договору купли-продажи земельного участка предприниматель обязался обеспечить беспрепятственный доступ на участок собственникам существующих инженерных коммуникаций для их ремонта и обслуживания.*

Обоснованы ли доводы предпринимателя о создании препятствий для осуществления предпринимательской

деятельности?

Можно ли в данном случае говорить о приобретении предпринимателем имущества с публичным ограничением или обременением?

Имеются ли в действиях предпринимателя признаки злоупотребления правом? Какое решение должен принять суд?

Задания для внеаудиторной работы

Задания по обобщению судебной практики

1. Проведите анализ и обобщение судебной практики по делам о приобретении прав и составе имущественных комплексов.

2. Проведите анализ и обобщение судебной практики по делам о недействительности сделок по внесению имущества в уставный капитал хозяйственного общества.

Задания по составлению документов

1. Составьте договор купли-продажи предприятия как объекта права.

2. Составьте документы о внесении недвижимого имущества в уставный капитал общества с ограниченной ответственностью.

3. Составьте бухгалтерский баланс производственного предприятия.

Темы рефератов

1. Понятие и признаки имущества в праве.

2. Преимущества собственности и аренды для становления предпринимательской деятельности.

3. Роль заемных средств для осуществления предпринимательства.

4. Правовые способы приобретения бизнеса.

5. Перспективы существования предприятия как объекта недвижимого имущества.

6. Приобретение комплекса исключительных прав в целях осуществления предпринимательской деятельности.

7. Использование нематериальных активов для осуществления предпринимательской деятельности.

8. Роль управленческого и бухгалтерского учетов в формировании имущественной основы предпринимательской деятельности.

Темы эссе

1. Необходимо ли сохранение в отечественном правопорядке такого вещного права, как право хозяйственного ведения?

2. Существуют ли перспективы развития предпринимательской деятельности в России с использованием

концессионных соглашений и соглашений о разделе продукции?

Контрольные вопросы

1. Дайте определение имущества в экономическом и юридическом смысле. Определите состав имущества.
2. Каково значение термина «товар»?
3. Назовите виды имущества, используемые в предпринимательской деятельности.
4. Дайте определение правового режима имущества.
5. Что понимается под имущественным комплексом?
6. Назовите способы закрепления имущества за субъектом предпринимательской деятельности.
7. Назовите способы обособления имущества для осуществления предпринимательской деятельности.
8. Каково значение бухгалтерского и налогового учета имущества в предпринимательской деятельности?
9. Значение приватизации для формирования имущественной основы предпринимательской деятельности.
10. Назовите особенности приобретения прав на имущество путем внесения его в уставный (складочный) капитал.
11. Какова роль права хозяйственного ведения и права оперативного управления в осуществлении предпринимательской деятельности?
12. Дайте определение недвижимого имущества.
13. Что понимается под предприятием как объектом недвижимого имущества?

Тема 5
Правовое регулирование индивидуального предпринимательства

Литература

Основная

1. Вайпан В. А. Законность совмещения гражданином двух статусов: адвоката и индивидуального предпринимателя // Право и экономика. 2011. № 5.

2. Гусева Т. А., Ларина Н. В. Индивидуальный предприниматель: от регистрации до прекращения деятельности. М., 2005.

3. Индивидуальный предприниматель. Налогообложение и учет: от регистрации до ликвидации/ Под редакцией Г. Ю. Касьяновой. М., 2015

4. Предпринимательское право Российской Федерации / Отв. ред. Е. П. Губин, П. Г. Лахно. М., 2011.

5. Тихомирова Л. В., Тихомиров М. Ю. Индивидуальный предприниматель: Комментарии, судебная практика, официальные разъяснения / под общ. ред. Тихомирова М. Ю. М., 2014.

Дополнительная

1. Бирюкова Т. А., Егоров Ю. В., Курманов Э. Р., Кухаренко Т. А., Филатова А. В., Челпаченко О. А. Комментарий к Федеральному закону от 26 декабря 2008 г. № 294-ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля» (постатейный) / под ред. А. В. Филатовой // СПС КонсультантПлюс. 2013.

2. Борисов А. Н. Комментарий к Федеральному закону от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» (постатейный). М., 2014.

3. Волгин В. В. Индивидуальный предприниматель: Практическое пособие. 6-е изд., перераб. и доп. М., 2003.

4. Жукова Т. М. Особенности процедуры наблюдения при банкротстве индивидуального предпринимателя // Вестник Пермского Университета. Юридические науки. 2014. № 1.

5. Индивидуальные предприниматели / под ред. А. В. Касьянова. М., 2011.

6. Каюров С. Индивидуальный предприниматель в

арбитражном процессе / / Хозяйство и право. 1996. № 9.

7. Коновалова К. С. Особенности трудовых отношений работников с индивидуальными предпринимателями // Юрист. 2013. № 1.

8. Кыров А. А. Индивидуальный предприниматель: практ. пособие. М., 2010.

9. Лаптев В. В. Субъекты предпринимательского права: Учебное пособие. М., 2003.

10. Матинов А. С. Применение специальных налоговых режимов субъектами малого бизнеса в системе налогообложения зарубежных стран // Финансовое право. 2005. № 4.

11. Нуриев А. Х. К вопросу о практике компенсации государством морального вреда, причиненного индивидуальным предпринимателям действиями государственных органов и их должностных лиц // Юрист. 2011. № 6.

12. Попондопуло В. Ф. Формы осуществления предпринимательской деятельности на территории России // Предпринимательское право. 2005, № 4.

13. Правовые проблемы малого предпринимательства. Научный сборник под ред. Т. М. Гандилова. М.: Экзамен. 2001.

14. Рассел Дж. Индивидуальный предприниматель. М., 2012.

15. Смирных А. Г. Банкротство индивидуальных предпринимателей. Проблемы теории и практики // Вестник Арбитражного суда города Москвы. 2010. № 4.

16. Шишмарева Т. П. Несостоятельность индивидуального предпринимателя в России и Германии // Цивилист. 2013. № 1.

Нормативные акты

1. ГК РФ.

2. НК РФ.

3. ТК РФ.

4. Федеральный закон от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» // СЗ РФ. 2001. № 33 (ч. I). Ст. 3431.

5. Федеральный закон от 15 декабря 2001 № 167-ФЗ «Об обязательном пенсионном страховании в Российской Федерации» // СЗ РФ. 2001. № 51. Ст. 4832.

6. Федеральный закон от 26 октября 2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» // СЗ РФ. 2002. № 43. Ст. 4190.

7. Федеральный закон от 24 июля 2007 г. № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» // СЗ РФ. 2007. № 31. Ст. 4006.

8. Федеральный закон от 26 декабря 2008 № 294-ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля» // СЗ РФ. 2008. № 52 (ч. 1). Ст. 6249.

9. Федеральный закон от 11 июня 2003 № 74-ФЗ «О крестьянском (фермерском) хозяйстве» // СЗ РФ. 2003. № 24. Ст. 2249.

10. Постановление Правительства РФ от 26 февраля 2004 г. № 110 «О совершенствовании процедур государственной регистрации и постановки на учет юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» // СЗ РФ. 2004. № 10. Ст. 864.

11. Постановление Правительства РФ от 30 июня 2010 г. № 489 «Об утверждении Правил подготовки органами государственного контроля (надзора) и органами муниципального контроля ежегодных планов проведения плановых проверок юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» // СЗ РФ. 2010. № 28. Ст. 3706.

12. Постановление Правительства РФ от 30 июня 2012 г. № 667 «Об утверждении требований к правилам внутреннего контроля, разрабатываемым организациями, осуществляющими операции с денежными средствами или иным имуществом (за исключением кредитных организаций), и индивидуальными предпринимателями, и о признании утратившими силу некоторых актов Правительства Российской Федерации» // СЗ РФ. 2012. № 28. Ст. 3901.

13. Постановление Правительства РФ от 27 января 2014 № 58 «Об утверждении Положения о постановке на учет в Федеральной службе по финансовому мониторингу организаций, осуществляющих операции с денежными средствами или иным имуществом, и индивидуальных предпринимателей, в сфере деятельности которых отсутствуют надзорные органы» // СЗ РФ. 2014. № 5. Ст. 509.

14. Постановление Правительства РФ от 19.03.2014 № 209 «Об утверждении Положения о представлении информации в Федеральную службу по финансовому мониторингу организациями, осуществляющими операции с денежными средствами или иным имуществом, и индивидуальными предпринимателями и направлении Федеральной службой по финансовому мониторингу запросов в организации, осуществляющие операции с денежными средствами или иным имуществом, и индивидуальным предпринимателям» // СЗ РФ. 2014. № 12. Ст. 1304.

Судебная практика

1. Постановление Конституционного Суда РФ от 19 июня 2003 № 11-П «По делу о проверке конституционности положений федерального законодательства и законодательства субъектов Российской Федерации, регулирующего налогообложение субъектов малого предпринимательства – индивидуальных предпринимателей, применяющих упрощенную систему налогообложения, учета и отчетности, в связи с жалобами ряда граждан» // СЗ РФ. 2003. № 26. Ст. 2695.

2. Определение Конституционного Суда РФ от 12 мая 2005 № 182-О «По жалобе гражданки Ожгибесовой Светланы Владимировны на нарушение ее конституционных прав положениями пунктов 1–3 статьи 28 Федерального закона «Об обязательном пенсионном страховании в Российской Федерации» // СЗ РФ. 2005. № 28. Ст. 2905.

3. Постановление Пленума Верховного Суда РФ и Пленума ВАС РФ от 1 июля 1996 № 6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» // Вестник ВАС РФ. 1996. № 9.

4. Постановление Пленума ВАС РФ от 30 июня 2011 № 51 «О рассмотрении дел о банкротстве индивидуальных предпринимателей» // Вестник ВАС РФ. 2011. № 9.

5. Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 11 августа 2004 № 79 «Обзор практики разрешения споров, связанных с применением законодательства об обязательном пенсионном страховании» // Вестник ВАС РФ. 2004. № 10.

Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения

1. Что включается в правовое содержание понятия «индивидуальный предприниматель»?

2. В чем состоит сходство, и как различаются правовые статусы индивидуального предпринимателя и коммерческой организации?

3. Какое значение имеет государственная регистрация гражданина в качестве индивидуального предпринимателя?

4. Каким судам подведомственны дела по спорам с участием граждан, занимающихся предпринимательской деятельностью без государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя?

5. Может ли представитель гражданина подать заявление о государственной регистрации этого гражданина в качестве

индивидуального предпринимателя?

6. Обязан ли гражданин указывать виды деятельности для государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя, и в каком объеме? Ограничивает ли это его дееспособность?

7. Определите на конкретных примерах, при осуществлении каких видов деятельности и при каких условиях гражданину необходимо зарегистрироваться в качестве индивидуального предпринимателя (совершение сделок по продаже личного имущества, наем работников, оказание бытовых услуг, выполнение подрядных работ, сдача квартиры в аренду).

8. Опишите виды предпринимательских действий, для осуществления которых государственная регистрация гражданина в качестве индивидуального предпринимателя не является обязательной. Как предпринимательские действия гражданина соотносятся с уголовной ответственностью за незаконное предпринимательство?

9. Какие сведения включаются в единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей? В чем заключается значение ЕГРИП, достоверности содержащихся в нем сведений и их открытости?

10. Каковы юридические последствия осуществления предпринимательской деятельности без государственной регистрации гражданина в качестве индивидуального предпринимателя?

11. Имеет ли значение для определения содержания статуса индивидуального предпринимателя категории «самозанятые граждане» и «лица, занимающиеся частной практикой»?

12. Вправе ли гражданин, имеющий статус адвоката, одновременно заниматься индивидуальной предпринимательской деятельностью, например, сдавать в аренду собственную квартиру?

13. «Концепция естественных прав человека, воплощенная в конституциях, означала признание равенства всех граждан перед законом, провозглашение важных политических и личных прав и свобод. Окончательное оформление буржуазной политической и правовой систем сопровождалось законодательным закреплением принципов экономического либерализма, в соответствии с которыми буржуазное государство посредством закона лишь очерчивало общие рамки хозяйственной деятельности частных лиц, и в пределах соответствующего правового порядка собственник получал неограниченный простор для предпринимательской деятельности…»[45]. Как нормы Конституции РФ о праве гражданина на занятие

предпринимательской деятельностью и гарантиях предпринимательской деятельности соотносятся с концепцией естественных прав человека?

14. Можно ли подтвердить статус индивидуального предпринимателя в арбитражном суде электронной выпиской из ЕГРИП или распечатанными электронными документами?

15. Опишите правовое положение крестьянского (фермерского) хозяйства. Может ли оно осуществлять деятельность в качестве юридического лица?

16. Применим ли принцип процессуального правопреемства при рассмотрении дела о несостоятельности индивидуального предпринимателя?

17. Необходимо ли прекращать производство по делу о банкротстве индивидуального предпринимателя, если должник утратил статус индивидуального предпринимателя до подачи заявления о признании его банкротом?

18. В чем сходство и различия между работой по трудовому договору и индивидуальным предпринимательством?

19. Возможно ли прекращение статуса индивидуального предпринимателя за нарушения правил осуществления предпринимательской деятельности?

20. Раскройте принципы защиты прав индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора), муниципального контроля.

Задания по комментированию норм права

1. Прокомментируйте ст. 34 Конституции РФ. Каким образом это право реализуется индивидуальным предпринимателем?

2. Согласно ст. 37 Конституции РФ «каждый имеет право свободно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию». В то же время, в ст. 34 указано, что «каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности». Из этого вытекает предусмотренное ст. 22 Трудового кодекса РФ право работодателя заключать, изменять и расторгать трудовые договоры с работниками. Прокомментируйте взаимосвязь этих норм, как соотносится право на труд и отсутствие обязанности работодателя на заключение трудового договора.

3. Прокомментируйте связь норм ст.18 ГК РФ о содержании правоспособности граждан с общим конституционным принципом свободы экономической деятельности.

4. Объясните, в каких целях в ГК РФ введена норма п. 3 ст. 23

о том, что к предпринимательской деятельности граждан, осуществляемой без образования юридического лица, применяются правила ГК РФ, которые регулируют деятельность юридических лиц, являющихся коммерческими организациями. Прокомментируйте указанные положения с использованием конкретных примеров.

Задачи

1. Индивидуальный предприниматель, осуществлявший выплаты наемным работникам, не представил в установленный срок в территориальный орган Пенсионного фонда РФ индивидуальные сведения о застрахованных лицах. Пенсионный фонд обратился в арбитражный суд с заявлением о взыскании с предпринимателя штрафа за непредставление сведений о каждом работающем у него застрахованном лице за периоды в 2011 и начале 2012 года. Решением суда в удовлетворении заявленного требования отказано со ссылкой на то, что с 1 января 2012 г. была отменена обязанность индивидуальных предпринимателей представлять отчетность в контролирующие органы.

Правомерно ли решение суда? Обоснуйте ответ со ссылками на статус индивидуального предпринимателя как страхователя.

Как изменилась ответственность страхователя за непредставление либо представление неполных и (или) недостоверных сведений персонифицированного учета.

2. Гражданин обратился в суд общей юрисдикции с иском к оператору связи о возмещении убытков, компенсации морального вреда, взыскании штрафа. Несмотря на заключенный с ответчиком договор об оказании услуг подвижной связи, истец не смог за границей воспользоваться услугами связи со своего абонентского номера в роуминге и был вынужден пользоваться стационарными телефонами для связи с близкими и друзьями, что причинило ему убытки.

Ответчик отказался возмещать расходы истца, мотивировав это тем, что непредставление услуги связи в роуминге было обусловлено истечением срока службы SIM-карты. Возражая, истец доказывал, что информация о наличии в SIM-карте счетчика аутентификации и о возможности его обнуления оператором связи до его сведения доведена не была.

Оператор связи также подал заявление о прекращении производства по делу со ссылкой на его неподведомственное™ суду общей юрисдикции, поскольку у гражданина был статус индивидуального предпринимателя, и поэтому договор об оказании услуг связи носил коммерческий характер. По мнению

ответчика, выбор истцом тарифного плана свидетельствовал о том, что он будет использовать телефон за границей в предпринимательских целях.

Решением суда в иске отказано со ссылкой на отсутствие вины ответчика в нарушении прав потребителя при оказании истцу услуг связи, поскольку обнуление счетчика аутентификации не зависело от оператора связи. При этом в удовлетворении заявления ответчика о прекращении производства по делу по мотиву его неподведомственности суду общей юрисдикции судом отказано со ссылкой на то, что истец обратился в суд как физическое лицо, а не как индивидуальный предприниматель.

Имеются ли основания для отмены решения суда по данному делу? Правомерно ли суд отказал в прекращении производства по делу? К подведомственности какого суда относятся подобные споры.

3. Банк обратился в арбитражный суд с заявлением о признании индивидуального предпринимателя несостоятельным (банкротом) в связи с наличием у последнего признаков банкротства. Задолженность ИП по возврату кредита и уплате процентов возникла в связи с его предпринимательской деятельностью. Однако определением суда производство по делу было прекращено в связи с утратой гражданином статуса ИП после возбуждения дела о банкротстве.

По мнению банка, утрата гражданином статуса индивидуального предпринимателя после возбуждения дела о банкротстве предпринимателя не препятствует дальнейшему производству по делу, поскольку должник обладал этим статусом на момент принятия судом заявления.

Есть ли основания для пересмотра решения суда в вышестоящей инстанции? Может ли повлиять на решение судов информация о том, что сумма обязательств ИП не превышает стоимость принадлежащего ему имущества?

4. При рассмотрении дела о признании индивидуального предпринимателя несостоятельным (банкротом) в арбитражном суде к индивидуальному предпринимателю были предъявлены требования по обязательствам, связанным с причинением вреда жизни, здоровью или имуществу граждан и о взыскании алиментов.

Суд отказал кредиторам с такими требованиями во включении в реестр кредиторов, поскольку указанные требования не связаны с обязательствами, возникшими при осуществлении предпринимательской деятельности.

Правильное ли решение принял суд? Какие нормы права

подлежат применению?

5. В арбитражный суд поступило заявление о признании индивидуального предпринимателя банкротом. Заявитель свои требования основывал на том, что предприниматель не уплатил денежные средства за поставленные товары в течение 6 месяцев. Суд отказал в удовлетворении требований, мотивировав свое решение тем, что сумма долга не превышает стоимость имущества предпринимателя.

Правильное ли решение принял суд? Обоснуйте свой ответ.

6. Гражданин Иванов А. И. обратился в Инспекцию Федеральной налоговой службы с заявлением о прекращении деятельности в качестве индивидуального предпринимателя. Однако ИФНС отказала в государственной регистрации прекращения деятельности в качестве ИП в связи с отсутствием документа, подтверждающего представление в территориальный орган Пенсионного фонда РФ сведений об индивидуальном (персонифицированном) учете в системе обязательного пенсионного страхования.

Предприниматель подал в арбитражный суд заявление о признании незаконным данного решения ИФНС и обязании налогового органа внести запись в ЕГРИП о прекращении его деятельности в качестве ИП. Арбитражный суд первой инстанции заявленные требования удовлетворил, приняв во внимание доводы и доказательства индивидуального предпринимателя о том, что он состоит на учете в ПФ РФ и в установленный срок передал необходимые сведения в ПФ РФ. Суд апелляционной инстанции а решение суда отменил в связи с отсутствием в регистрационном деле документа, подтверждающего представление в территориальный орган ПФ РФ сведений об индивидуальном (персонифицированном) учете в системе обязательного пенсионного страхования.

Каким должно быть постановление арбитражного суда кассационной инстанции?

Деловая игра

Цели игры

1. В процессе проведения судебного заседания изучить практику возбуждения и рассмотрения дел о несостоятельности (банкротстве) индивидуальных предпринимателей.

2. Научиться готовить проекты заявлений и иных процессуальных документов, связанных с рассмотрением дел о несостоятельности (банкротстве) индивидуальных предпринимателей.

3. Научиться готовить решения и постановления арбитражных судов по делам о несостоятельности (банкротстве) индивидуальных предпринимателей.

Участники

1. Индивидуальный предприниматель (должник).
2. ФНС России (кредитор).
3. Судья арбитражного суда первой инстанции.
4. Судьи арбитражного суда округа.

Диспозиция

ФНС России обратилась с заявлением в арбитражный суд о признании индивидуального предпринимателя несостоятельным (банкротом). Суд ввел в отношении ИП наблюдение. Однако затем решением суда в удовлетворении заявления ФНС России о признании ИП несостоятельным было отказано. Суд исходил из того, что у должника отсутствуют признаки банкротства, поскольку он представил квитанции, подтверждающие уплату суммы долга.

ФНС России обжаловало решение в кассационной инстанции, указав на то, что у должника имеются все признаки банкротства: его текущая задолженность в бюджет подтверждается актом сверки, а ссылка на представленные квитанции не обоснована, поскольку в них не указан налоговый период, за который производится оплата, а поэтому уплаченная должником сумма была направлена на погашение задолженности за предыдущие периоды.

Задания

1. Подготовьте доводы ФНС России по кассационной жалобе со ссылками на нормативные правовые акты. Подготовьте проект решения арбитражного суда по делу с обоснованием отказа в признании индивидуального предпринимателя банкротом.

2. Подготовьте проект постановления кассационной инстанции во взаимосвязи с решением суда первой инстанции. Оцените возможности кассационной инстанции по переоценке доказательств, исследованных нижестоящими судами, и обстоятельств, установленных в судебных актах.

Письменные задания

1. Сформулируйте и раскройте условия занятия индивидуальной предпринимательской деятельностью. Представьте их в виде таблицы.

2. Классифицируйте виды деятельности, которыми вправе заниматься индивидуальный предприниматель.

3. Подготовьте алгоритм действий гражданина, необходимых для государственной регистрации в качестве индивидуального

предпринимателя.

4. Выявите на конкретном примере и представьте в виде перечня основные сведения, содержащиеся Едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей.

5. Перечислите и раскройте основные мероприятия по контролю, которые могут проводиться органом государственного контроля (надзора) или органом муниципального контроля в отношении индивидуального предпринимателя.

6. Опишите принципы защиты прав индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора), муниципального контроля.

7. Опишите различия правового регулирования отношений, связанных с несостоятельностью (банкротством) юридических лиц и индивидуальных предпринимателей.

8. Проведите сравнительно-правовой анализ налоговых режимов, применяемых индивидуальными предпринимателями.

Тест

Выберите один или несколько правильных ответов:

1. Гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица:

а) с момента уведомления налогового органа о занятии предпринимательской деятельностью;

б) с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя;

в) с момента фактического начала осуществления предпринимательской деятельности.

2. Необходимыми условиями занятия гражданином предпринимательской деятельностью являются:

а) полная дееспособность гражданина;

б) наличие имущества для занятия предпринимательской деятельностью;

в) государственная регистрация в качестве индивидуального предпринимателя;

г) открытие расчетного счета в банке.

3. К предпринимательской деятельности могут быть отнесены следующие виды деятельности, осуществляемой индивидуальным предпринимателем:

а) оценочная;

б) аудиторская;

в) нотариальная;

г) адвокатская;

д) по доверительному управлению имуществом.

4. Какие правовые последствия применяются в отношении

сделок, заключенных гражданином при осуществлении предпринимательской деятельности без государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя?

а) указанные сделки являются недействительными;

б) к таким сделкам применяются правила ГК РФ об обязательствах, связанных с осуществлением предпринимательской деятельности;

в) наступает уголовная ответственность гражданина.

5. Индивидуальный предприниматель вправе использовать следующие правовые режимы налогообложения:

а) упрощенную систему налогообложения;

б) патентную систему налогообложения;

в) общий режим (если предприниматель не заявил о применении специального режима).

6. Главой крестьянского (фермерского) хозяйства может быть:

а) гражданин, достигший 21-летнего возраста и зарегистрированный в качестве индивидуального предпринимателя;

б) любой член крестьянского (фермерского) хозяйства, зарегистрированный в качестве индивидуального предпринимателя;

в) любой из членов крестьянского (фермерского) хозяйства.

7. Выполнение работ по гражданско-правовым договорам осуществляется индивидуальным предпринимателем:

а) самостоятельно без привлечения наемных работников;

б) как самостоятельно, так и с привлечением наемных работников;

в) самостоятельно или с привлечением членов своей семьи.

8. Может ли индивидуальный предприниматель работать по трудовому договору у другого индивидуального предпринимателя?

а) да, может;

б) нет, не может;

в) может работать при условии прекращения статуса индивидуального предпринимателя.

9. Индивидуальный предприниматель считается неспособным удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей:

а) если соответствующие обязательства и (или) обязанность не исполнены им в течение трех месяцев с даты, когда они должны были быть исполнены, и если сумма его обязательств превышает стоимость принадлежащего ему имущества;

б) если соответствующие обязательства и (или) обязанность

не исполнены им в течение трех месяцев с даты, когда они должны были быть исполнены;

в) если соответствующие обязательства и (или) обязанность не исполнены им в течение шести месяцев с даты, когда они должны были быть исполнены.

10. С момента принятия арбитражным судом решения о признании индивидуального предпринимателя банкротом и об открытии конкурсного производства:

а) утрачивает силу государственная регистрация гражданина в качестве индивидуального предпринимателя;

б) гражданин лишается права на повторное обращение с заявлением о регистрации в качестве индивидуального предпринимателя;

в) аннулируются выданные индивидуальному предпринимателю лицензии на осуществление отдельных видов предпринимательской деятельности.

11. После завершения расчетов с кредиторами индивидуальный предприниматель, признанный банкротом:

а) освобождается от исполнения оставшихся обязательств, связанных с его предпринимательской деятельностью, и иных требований, предъявленных к исполнению и учтенных при признании предпринимателя банкротом;

б) освобождается от уплаты текущих обязательных платежей;

в) освобождается от удовлетворения требований граждан о причинении вреда жизни или здоровью, а также иных требования личного характера.

12. Индивидуальный предприниматель отвечает по своим обязательствам:

а) только имуществом, которое использовалось в предпринимательской деятельности;

б) всем своим имуществом, на которое может быть обращено взыскание, за исключением личного имущества, не используемого в хозяйственном обороте;

в) всем своим имуществом, на которое может быть обращено взыскание.

Задания для внеаудиторной работы

Редактирование текстов

Отредактируйте отрывок из информационного сообщения, превратив его в юридический текст с правильной правовой терминологией:

«Введение муниципальных ежеквартальных сборов с малого бизнеса обсудили сегодня в Общественной палате РФ. На

прошлой неделе в Налоговый кодекс были внесены поправки. Согласно им, с 2015 года в городах федерального значения (Москва, Питер и Севастополь) вводятся муниципальные сборы с представителей двадцати двух видов бизнеса. В основном, речь идет о сфере услуг. Законопроект внесен ко второму чтению. От его принятия или не принятия зависит судьба большей половины предпринимателей этих трех городов. Автосервисы, парикмахерские, кафе, химчистки, ателье, автомойки, магазины детской одежды, такси и даже общественные туалеты – весь малый бизнес обкладывают дополнительными сборами. Базовая ставка годовых сборов колеблется от 6 до 600 тысяч рублей»[46].

Правовые заключения

1. Гражданин, имеющий в собственности квартиру, сдал ее в аренду на 11 месяцев. Подготовьте заключение о том, нужно ли данному гражданину регистрироваться в качестве индивидуального предпринимателя. Какая правовая модель поведения будет оптимальной для гражданина с учетом возможных режимов налогообложения? Может ли такое лицо быть привлечено к уголовной ответственности за сдачу квартиры в аренду без регистрации в качестве индивидуального предпринимателя?

2. Согласно п.2 ст.231 Федерального закона о несостоятельности (банкротстве) от 26 октября 2002 № 127-ФЗ положения о банкротстве граждан, не являющихся индивидуальными предпринимателями, вступают в силу со дня вступления в силу федерального закона о внесении соответствующих изменений и дополнений в федеральные законы. Подготовьте правовое заключение о том, может ли в этой ситуации арбитражный суд принять к рассмотрению дело о банкротстве гражданина, осуществлявшего предпринимательскую деятельность без государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя, в соответствии со статьей 33 Федерального закона о несостоятельности (банкротстве).

Задания по обобщению судебной практики

1. Проанализируйте судебную практику применения к сделкам гражданина, осуществляющего предпринимательскую деятельность без государственной регистрации, правил ГК РФ об обязательствах, связанных с осуществлением предпринимательской деятельности.

2. Проанализируйте практику рассмотрения арбитражными судами споров, связанных с взысканием с индивидуальных предпринимателей страховых взносов.

3. Обобщите практику рассмотрения арбитражными судами дел о банкротстве индивидуальных предпринимателей.

Задания по составлению документов

1. Подготовьте проект заявления о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя.

2. Составьте проект заявления в банк об открытии счета индивидуального предпринимателя.

3. Подготовьте проект заявления о постановке на учет индивидуального предпринимателя в качестве плательщика единого налога на вмененный доход для отдельных видов деятельности.

4. Составьте следующие проекты следующих документов в деле о банкротстве:

а) заявление должника (индивидуального предпринимателя) в арбитражный суд о признании несостоятельным (банкротом);

б) ходатайство лица, участвующего в деле о банкротстве индивидуального предпринимателя, в арбитражный суд о назначении конкурсного управляющего;

в) ходатайство должника – индивидуального предпринимателя о прекращении производства по делу о банкротстве.

5. Подготовьте заявление в арбитражный суд о признании незаконным решения органа государственного контроля (надзора) или органа муниципального контроля (на конкретном примере).

Работа с иностранными источниками

Прочитайте и прокомментируйте список документов, необходимых для открытия банковских счетов в Райффайзенбанке для индивидуальных предпринимателей:

1. Account opening application by the Bank's form. This application form shall be signed by: (a) the individual entrepreneur; or (b) other person duly authorized by the power of attorney (notarized copy). The application form shall bear the seal/stamp of the individual entrepreneur (if any).

2. Certificate of the statutory registration (Certificate of Record in the Uniform State Register of Individual Entrepreneurs).

3. After 04.07.2013 – List of record in the Uniform State Register of Individual Entrepreneurs (Form № P60009) (if available) (notarized copy/copy certified by registering authority).

4. Card with samples of client's seal and signatures of persons authorized to operate accounts

5. Documents confirming authority of persons (except the Client) included into the card with samples ofcustomer seal and signature (power of attorney) (notarized copy).

6. Account opening and banking services agreement including all

appendices thereto.

7. Certificate of registration with the tax authority (notarized copy/copy certified by the Russian tax authority).

8. Document, which confirms the registration of the individual entrepreneur with the Federal Committee for State Statistics and contains the information about the statistical codes assigned to the individual entrepreneur (notarized copy).

9. Extract from the State register of Individual Entrepreneurs issued by the Tax authority not earlier than 30 days before its submission to the bank (notarized copy or certified by the Russian tax authority/original).

10. Identity documents of the Client, of person (persons), included into the card with samples of client's seal and signatures and person (persons), authorized for cash transactions (cash deposit and cash withdrawal) (notarized copy).

11. Licenses (permissions), provided to the Client in the order, established by the legislation of Russian Federation to perform activity that requires licensing, (regulation due patent issue) (notarized copy).

Темы рефератов

1. Конституционные гарантии осуществления индивидуальной предпринимательской деятельности.

2. Правовой статус индивидуального предпринимателя.

3. Лицензирование деятельности индивидуальных предпринимателей.

4. Правовое положение главы крестьянского (фермерского) хозяйства.

5. Порядок государственной регистрации гражданина в качестве индивидуального предпринимателя.

6. Защита прав индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля.

7. Процедура признания индивидуального предпринимателя несостоятельным (банкротом).

8. Правила ведения и использования Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей.

9. Права индивидуального предпринимателя как работодателя.

10. Виды ответственности индивидуального предпринимателя.

11. Участие индивидуального предпринимателя в арбитражном процессе.

12. Особенности налогообложения индивидуальных предпринимателей.

Темы эссе

1. Право на занятие индивидуальной предпринимательской деятельностью как элемент правоспособности гражданина.

2. Правовые условия занятия индивидуальной предпринимательской деятельностью.

3. Юридические последствия осуществления предпринимательской деятельности без государственной регистрации гражданина в качестве индивидуального предпринимателя.

4. Сравнительно-правовой анализ ответственности индивидуального предпринимателя и юридического лица.

5. Подведомственность дел по спорам с участием граждан, занимающихся предпринимательской деятельностью без государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя.

6. Правовые последствия признания индивидуального предпринимателя несостоятельным (банкротом).

Контрольные вопросы

1. Какой правовой статус у индивидуального предпринимателя?

2. Какое правовое положение у крестьянского (фермерского) хозяйства?

3. В каких случаях гражданин обязан зарегистрироваться в качестве индивидуального предпринимателя?

4. Какова процедура государственной регистрации гражданина в качестве индивидуального предпринимателя?

5. Что представляет собой единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей?

6. Какие сведения об индивидуальном предпринимателе содержатся в едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей?

7. Может ли гражданин осуществлять отдельные виды предпринимательской деятельности без государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя?

8. Каковы особенности ответственности индивидуального предпринимателя?

9. Какова процедура признания индивидуального предпринимателя несостоятельным (банкротом)?

10. Обязан ли индивидуальный предприниматель уплачивать страховые взносы в период времени, когда предпринимательская деятельность им фактически не осуществлялась?

11. Применяются ли нормы о банкротстве индивидуального предпринимателя в отношении гражданина, осуществлявшего

предпринимательскую деятельность без государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя?

12. В каком порядке обращается взыскание на имущество индивидуального предпринимателя?

13. В чем заключается защита прав индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора), муниципального контроля?

Тема 6
Коллективные формы предпринимательской деятельности

Тема 6.1
Корпоративные формы предпринимательской деятельности

Тема 6.1.1
Хозяйственные общества, товарищества и партнерства

Литература

Основная

1. Габов А. В. Общества с ограниченной и дополнительной ответственностью в российском законодательстве. М.: Статут, 2010.

2. Корпоративное право: учебник / под ред. Шиткиной И. С. Издание 4. М.: Кнорус, 2016

3. Козлова Н. В., Филиппова С. Ю. Полные товарищества: новая жизнь старой формы (комментарий статей 69–81 ГК РФ) // Законодательство. 2015. № 2.

4. Ломакин Д. В. Корпоративные правоотношения: общая теория и практика ее применения в хозяйственных обществах. М. 2008.

5. Ломакин Д. В. Корпоративный интерес и осуществление права на участие в управлении хозяйственным обществом // Хозяйство и право. 2014. № 4.

6. Могилевский С. Д., Самойлов И. А. Корпорации в России. М. 2006.

7. Могилевский С. Д. Общество с ограниченной ответственностью: законодательство и практика его применения. М.: Статут, 2010.

8. Молотников А. Е.Правовое регулирование рынка ценных бумаг. Учебное пособие. М.: Стартап, 2013.

9. Право и экономическая деятельность: современные вызовы: Монография /Отв. ред. А. В. Габов. М.: Статут, 2015 (Статья Габов А. В. Органы юридического лица: независимые и профессиональные директора в советах директоров).

10. Суханов Е. А. Сравнительное корпоративное право. М.:

Статут, 2014.

11. Суханов Е. А.О достоинствах и недостатках новой главы 4 Гражданского кодекса РФ // Хозяйство и право. 2015. № 9.

12. Тарасов И. Т. Учение об акционерных компаниях. М., 2000.

13. Филиппова С. Ю. Исключение акционера из непубличного акционерного общества: комментарий новелл Гражданского кодекса РФ // Хозяйство и право. 2014. № 7.

14. Черепахин Б. Б. Органы и представители юридического лица. Труды по гражданскому праву. М., 2001.

15. Шиткина И. С. Изменения в положениях Гражданского кодекса РФ о юридических лицах: анализ новелл и практические советы // Хозяйство и право. 2014. № 7.

Дополнительная

1. Габов А. В. Теория и практика реорганизации (правовой аспект). М.: Статут, 2014.

2. Козлова Н. В., Филиппова С. Ю. Гражданско-правовые способы защиты прав акционеров в свете реформирования гражданского законодательства // Законодательство. 2013. № 2.

3. Макарова О. Корпоративное управление в АО с государственным участием. Монография. 2011.

4. Суханов Е. А. Проблемы кодификации законодательства о юридических лицах. М.: Статут. 2015.

5. Филиппова С. Ю., Шиткина И. С. Особенности недействительности сделок, совершаемых с участием корпораций // Хозяйство и право. 2014. № 11.

6. Ломакин Д. В. Дивиденды акционерного общества // Хозяйство и право. 2014. № 9

7. Ломакин Д. В. Право требования выкупа акций: понятие и порядок осуществления// Гражданское право. 2014. № 1.

8. Могилевский С. Д. О дополнительных правах участника общества с ограниченной ответственностью // Хозяйство и право. 2009. № 10.

9. Суханов Е. А. О развитии статуса компаний в некоторых европейских правопорядках // Вестник гражданского права. 2009. № 2.

10. Филиппова С. Ю. Выход и исключение контролирующего участника из общества с ограниченной ответственностью // Акционерное общество. Вопросы корпоративного управления. 2014. № 1.

11. Шиткина И. С. Правовое регулирование коммерческих организаций внутренними (локальными) документами. М., 2003.

12. Шиткина И. С. Соглашения акционеров (договоры об осуществлении прав участников) как источник регламентации

корпоративных отношений // Хозяйство и право. 2011. № 2.

13. Шиткина И. С. Отдельные проблемы правового регулирования образования и деятельности единоличного исполнительного органа // Хозяйство и право. 2011. № 4.

Нормативные акты

Основные

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ// СЗ РФ. 05.12.1994.№ 32. От. 3301.

2. Федеральный закон от 05.05.2014 № 99-ФЗ «О внесении изменений в главу 4 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации и о признании утратившими силу отдельных положений законодательных актов Российской Федерации» // СЗ РФ. 12.05. 2014. № 19. Ст. 2304.

3. Федеральный закон от 29 июня 2015 года № 210-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации и признании утратившими силу отдельных положений законодательных актов Российской Федерации» // СЗ РФ. 2015. № 27. Ст. 4001.

4. Федеральный закон от 02.07.2013 № 142-ФЗ «О внесении изменении в подраздел 3 раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» // СЗ РФ. 08.07.2013. № 27. Ст. 3434.

5. Федеральный закон от 29.06.2015 № 209-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в части введения возможности использования юридическими лицами типовых уставов» // СЗ РФ. 2015. № 27. Ст. 4000.

6. Федеральный закон от 30.12.2012 № 302-ФЗ «О внесении изменений в главы 1, 2, 3 и 4 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» // СЗ РФ. 2012. № 53. ч. 1. Ст. 7627.

7. Федеральный законот 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» // СЗ РФ. 1996. № 1. Ст. 1.

8. Федеральный закон от 8 февраля 1998 г. № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» // СЗ РФ. 1998. № 7. Ст. 785.

9. Федеральный закон от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг» (с изм. и доп.) // СЗ РФ. 1996. № 17. Ст. 1918.

10. Федеральный закон от 26 июля 2006 г.№ 135-ФЗ «О защите конкуренции» // СЗ РФ. 2006. № 31 (ч. 1). Ст. 3434.

11. Федеральный закон № 127-ФЗ от 26.10.2002 года «О несостоятельности (банкротстве)» // СЗ РФ. 2002. № 43. Ст. 4190.

12. Положение «Об управлении находящимися в федеральной собственности акциями открытых акционерных обществ и использовании специального права на участие Российской Федерации в управлении открытыми акционерными обществами (золотой акции)», утвержденное Постановлением Правительства РФ от 3 декабря 2004 г. № 738 // СЗ РФ. 2004. № 50. Ст. 5073.

13. Положение «О дополнительных требованиях к порядку подготовки, созыва и проведения общего собрания акционеров», утвержденное Приказом Федеральной службы по финансовым рынкам от 2 февраля 2012 г. № 12-6/пз-н // Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. 2012. № 35.

14. Положение Банка России от 30 декабря 2014 г. № 454-П «О раскрытии информации эмитентами эмиссионных ценных бумаг» // Вестник Банка России. 06.03.2015. № 18–19.

15. Положение Банка России от 11 августа 2014 г. № 428-П «О стандартах эмиссии ценных бумаг, порядке государственной регистрации выпуска (дополнительного выпуска) эмиссионных ценных бумаг, государственной регистрации отчетов об итогах выпуска (дополнительного выпуска) эмиссионных ценных бумаг и регистрации проспектов ценных бумаг» // Вестник Банка России, 06.10.2014. № 89–90.

16. Кодекс корпоративного управления//Письмо Банка России от 10.04.2014 № 06–52/2463 «О Кодексе корпоративного управления».

Дополнительные

1. Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации // СЗ РФ. 2002. № 30. Ст. 3012.

2. Трудовой кодекс Российской Федерации // СЗ РФ. 2002. № 1. Ч. 1. Ст. 3.

3. Федеральный закон от 5 марта 1999 г. № 46-ФЗ «О защите прав и законных интересов инвесторов на рынке ценных бумаг» // СЗ РФ. 1999. № 10. Ст. 1163.

4. Федеральный закон от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» // СЗ РФ. 2001. № 33. ч. 1. Ст. 3431.

Судебная практика

1. Постановление Конституционного Суда РФ от 21.01.2010 № 1-П «По делу о проверке конституционности положений части 4 статьи 170, пункта 1 статьи 311 и части 1 статьи 312

Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации в связи с жалобами закрытого акционерного общества «Производственное объединение «Берег», открытых акционерных обществ «Карболит», «Завод «Микропровод» и «Научно-производственное предприятие «Респиратор».

2. Постановление Конституционного Суда РФ от 28 января 2010 № 2-П «По делу о проверке конституционности положений абзаца второго пункта 3 и пункта 4 статьи 44 Федерального закона «Об акционерных обществах» в связи с жалобами открытых акционерных обществ «Газпром», «Газпром нефть», «Оренбургнефть» и Акционерного коммерческого Сберегательного банка Российской Федерации (ОАО)».

3. Постановление Конституционного Суда РФ от 24 февраля 2004 г. № 3-П «По делу о проверке конституционности отдельных положений статей 74 и 77 Федерального закона «Об акционерных обществах», регулирующих порядок консолидации размещенных акций акционерного общества и выкупа дробных акций, в связи с жалобами граждан, компании «Кадет истеблишмент» и запросом Октябрьского районного суда г. Пензы».

4. Постановление Конституционного Суда РФ от 15 марта 2005 г. № 3-П «По делу о проверке конституционности положений пункта 2 статьи 278 и статьи 279 Трудового кодекса Российской Федерации и абзаца второго пункта 4 статьи 69 Федерального закона «Об акционерных обществах» в связи с запросами Волховского городского суда Ленинградской области, Октябрьского районного суда города Ставрополя и жалобами ряда граждан».

5. Постановление Конституционного суда Российской Федерации от 10.04.2003 г. «По делу о проверке конституционности пункта 1 ст. 84 Федерального закона «Об акционерных обществах в связи с жалобой открытого акционерного общества «Приаргунское».

6. Постановления Пленумов Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ от 1 июля 1996 г. № 6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой ГК РФ».

7. Постановление Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 9 декабря 1999 г. № 90/14 «О некоторых вопросах применения Федерального закона «Об обществах с ограниченной ответственностью»».

8. Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 18 ноября 2003 г. № 19 «О некоторых вопросах применения Федерального закона «Об акционерных обществах».

9. Постановление Пленума ВАС РФ от 30 июля 2013 года № 62 «О некоторых вопросах возмещения убытков лицами,

входящими в состав органов юридического лица».

10. Постановление Пленума ВАС РФ от 16 мая 2014 г. № 28 «О некоторых вопросах, связанных с оспариванием крупных сделок и сделок с заинтересованностью».

11. Постановление Пленума ВАС РФ от 30.06.2011 № 52 «О применении положений Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации при пересмотре судебных актов по новым или вновь открывшимся обстоятельствам».

12. Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 24 мая 2012 года № 151 «Обзор практики рассмотрения арбитражными судами споров, связанных с исключением участника из общества с ограниченной ответственностью».

13. Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 18 января 2011 г. № 144 «О некоторых вопросах практики рассмотрения арбитражными судами споров о предоставлении информации участникам хозяйственных обществ».

14. Постановление Пленума ВАС РФ от 30.07.2013 № 61 «О некоторых вопросах практики рассмотрения споров, связанных с достоверностью адреса юридического лица».

15. Постановление Пленума ВС РФ от 23 июня 2015 г. № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации».

Занятие № 1

Тема: Общие положения корпоративного права. Источники корпоративного права. Правовой статус хозяйственных товариществ, хозяйственных обществ, хозяйственных партнерств. Учреждение корпораций. Особенности правового положения основных и дочерних обществ.

Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения

1. Что такое корпорация в российском праве? Какие организационно-правовые формы предпринимательской деятельности относятся к корпоративным в англосаксонском праве, континентальном праве.

2. В ст. 2 ГК РФ в качестве самостоятельного вида регулируемого гражданским законодательством выделены

корпоративные правоотношения. Охарактеризуйте корпоративные отношения, выделите их отличия от вещных и обязательственных.

3. В Гражданском кодексе РФ все юридические лица разделены на корпоративные и унитарные. Какие признаки лежат в основе этого деления? Как указанная классификация «уживается» с традиционным делением юридических лиц на коммерческие и некоммерческие? В чем смысл новой классификации?

4. Представители традиционной цивилистической доктрины, признавая особенности корпоративных правоотношений, считают, что неимущественные права (на получение информации, участие в общем собрании) имеют вторичный характер, подчинены имущественным правам – на получение прибыли от деятельности корпорации. Прокомментируйте эту позицию о делении прав участников хозяйственных обществ на основные (получение прибыли) и вспомогательные (на участие в управлении).

5. В литературе встречается мнение о широком понимании корпоративных отношений. Так, в одной из работ по корпоративному праву высказана точка зрения, что под корпоративным правом понимается «совокупность правовых норм, регламентирующих общественные отношения, направленные на организацию и осуществление деятельности по совместному достижению общих целей – союзной или корпоративной деятельности». «Даже самые элементарные объединения, – полагают авторы этой точки зрения, – например, союз мужчины и женщины для рождения и воспитания детей и ведения общего хозяйства (семья), объединение членов одной или нескольких семей (дворов, сел, деревень и т. д.) для совместного возделывания общего земельного участка, сплочение коллектива ученых для проведения единого исследования и написания одной монографии, образование группы граждан для совместного распространения и исповедания религии, пропаганды политических убеждений и т. д. – хотим мы этого или не хотим, но будут вызывать к жизни возникновение корпоративных отношений»[47]. Как вы оцениваете такое расширительное толкование корпоративных отношений?

6. В 2012 году в российском праве появился новая организационно-правовая форма юридического лица – хозяйственное партнерство. Специалисты высказывают диаметрально противоположные точки зрения о целесообразности введения в российскую правовую систему этого вида коммерческой корпорации.

Д.И. Степанов, представитель российских экспертов, активно поддерживающих введение в российское законодательство и

практику правовых механизмов, используемых в зарубежном праве, отметил: «Чем важна такая форма для бизнеса: впервые в российской юрисдикции реализуется идея максимальной свободы договора в корпоративном праве – участникам оборота дается возможность конструировать любые договоренности между бизнес-партнерами, затем «упаковывая» такие договоренности в корпоративную форму».

Е. А. Суханов, представляющий академическое профессиональное сообщество, так оценил эту организационно-правовую форму: «Бизнес хочет не просто вести дела тайно, но и иметь право отказаться от традиционного принципа пропорциональности вкладов или долей участия и соответственно пропорциональности в распределении выгод, прибылей и убытков, обязанностей. В рамках этого юридического лица по соглашению один партнер может внести сто тысяч долларов и не иметь права голоса вообще, а второй – добавить в уставный капитал две копейки, но руководить всеми делами. Не исключено даже, что партнеры вложат по сто тысяч долларов, а третье лицо не даст ничего, но по этому соглашению будет всем управлять. Однако и возможность соразмерности сохраняется, если стороны зафиксируют в соглашении этот вариант»[48].

Прокомментируйте приведенные точки зрения и выскажите собственную позицию, оценивающую целесообразность закрепления в российском законодательстве хозяйственных партнерств.

7. Среди специалистов нет единого мнения об отнесении внутренних документов хозяйственных обществ к источникам корпоративного права. С вашей точки зрения, являются ли внутренние документы корпорации (положения об общем собрании, совете директоров, единоличном исполнительном органе и пр.) источниками российского корпоративного права?

8. Каково место устава организации в системе источников регламентации корпоративных отношений? Является ли устав корпорации внутренним документом корпорации? Обоснуйте свою точку зрения.

9. Почему, с вашей точки зрения, товарищества (полное и на вере) не получили широкого распространения в российской предпринимательской практике?

10. Гражданский кодекс РФ предусматривает деление хозяйственных обществ на публичные и непубличные.

По каким критериям осуществляется эта классификация и каково ее значение? В литературе имеется мнение о чужеродности этой классификации для российской правовой системы. Так, Е. А. Суханов пишет: «Будучи прямым

заимствованием американского опыта, в российском праве оно порождает лишь новые вопросы и проблемы. Ведь такой классификации можно подвергать лишь акционерные общества, имея в виду установление более жестких требований к статусу публичных АО, акции которых котируются на фондовых биржах, а участники (акционеры) нуждаются в повышенной охране от различных злоупотреблений. Но применительно к обществам с ограниченной ответственностью она теряет смысл, поскольку ООО ни при каких условиях не могут стать публичными хозяйственными обществами – им нечего котировать на биржах»[49].

Прокомментируйте приведенную точку зрения.

11. Могут ли быть акционерами (участниками) хозяйственных обществ: а) государственные и муниципальные образования; б) государственные органы и органы местного самоуправления?

12. Государство (РФ, субъект РФ) будучи акционером, с вашей точки зрения, реализует частные или публичные интересы? Может ли быть признана лицом, заинтересованным в совершении сделки, Российская Федерация как акционер общества с государственным участием?

13. В чем заключается «ограниченность ответственности» участника ООО? Отвечают ли акционеры (участники) по обязательствам хозяйственного общества?

14. Каковы основания установления дочерности хозяйственного общества? Может ли быть признано дочерним хозяйственное общество, в котором другое общество владеет менее чем 50 % уставного капитала?

Задания по комментированию норм права

1. Прокомментируйте ст. 3 Федерального закона «О хозяйственном партнерстве». В чем выражаются особенности ответственности хозяйственного партнерства по сравнению с хозяйственными обществами и товариществами?

2. Прокомментируйте норму п. 3 ст. 1 Закона об АО. Как соотносится указанная норма с положением абз. 3 п. 3 ст. 96 ГК РФ? Какой законодательный акт будет применяться при конкуренции нормы Закона об АО и Закона о банках и банковской деятельности в части регулирования прав и обязанностей акционеров?

3. Прокомментируйте и соотнесите положения, установленные п. 3 ст. 3 и абз. 3 п. 3 ст. 6 Закона об АО, а также

п. 3 ст. 3 Закона об ООО и абз. 3 п. 3 ст. 6 Закона об ООО в совокупности с нормой п. 2 ст. 67.3 ГК РФ в части ответственности акционера (участника) по обязательствам дочернего общества.

4. Как соотносятся положения о дочерности хозяйственных обществ (ст. 67.3 ГК РФ) и о «фактическом контроле» (п. 3 ст. 53.1 ГК РФ) с понятием «контролирующих лиц», содержащемся в ст. 4, 10 Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)»?

Задачи

1. Граждане Иванов и Петров решили учредить полное товарищество, но, получив отказ в регистрации, обратились в арбитражный суд с иском к Инспекции Федеральной налоговой службы РФ (далее ИФНС) о признании недействительным решения об отказе в государственной регистрации товарищества. ИФНС возражало против исковых требований в связи с тем, что Иванов и Петров не имеют статуса индивидуальных предпринимателей.

Кто может быть участником полного товарищества?

Какое решение вынесет суд?

2. Из состава товарищества на вере, состоящего из трех полных товарищей и четырех товарищей-коммандитистов выбыл (и):

а) один полный товарищ;

б) один товарищ-коммандитист;

в) два полных товарища;

г) три полных товарища;

д) четыре товарища-коммандитиста.

Какие правовые последствия должны наступить для товарищества в каждом из указанных случаев?

3. Регистрирующий орган отказал в государственной регистрации АО «Поддержка», учрежденного одним лицом – общественной организацией инвалидов «Забота», мотивировав свой отказ отсутствием в уставе в нарушение статьи 11 Закона об АО сведений о порядке организации и деятельности общего собрания акционеров, в том числе о порядке принятия общим собранием решений по вопросам, решения по которым принимаются квалифицированным большинством голосов или единогласно.

Правильно ли, с вашей точки зрения, поступил регистрирующий орган с учетом того обстоятельства, что АО

«Поддержка» является «компанией одного лица»?

4. ООО «Астра», имеющее местонахождение в г. Новосибирске, приняло решение о передаче полномочий своего единоличного исполнительного органа управляющей организации, расположенной и зарегистрированной в г. Москве.

Необходимо ли ООО «Астра» вносить изменения в устав в части изменения своего местонахождения, поскольку в соответствии с п. 2 ст. 54 ГК РФ место нахождения юридического лица определяется местом его государственной регистрации, а в соответствии с п. 2 ст. 4 Закона об ООО, п. 2 ст. 8 Закона о государственной регистрации юридических лиц государственная регистрация осуществляется по месту нахождения постоянно действующего исполнительного органа юридического лица?

5. АО «Молот» имеет контрольное участие в АО «Серп», составляющее 87 % его обыкновенных акций. Хозяйственная деятельность АО «Серп» не оказалась успешной, общество задолжало перед своими кредиторами, а также по налоговым обязательствам, и в отношении него была возбуждена процедура банкротства. Кредиторы общества на стадии внешнего управления подали иск в арбитражный суд о привлечении АО «Молот», как преобладающего акционера, к солидарной ответственности по долгам АО «Серп», полагая, что АО «Молот» допустило банкротство дочернего общества вследствие недостаточного управленческого контроля, который должно было осуществлять как добросовестный и разумный акционер. АО «Молот» против предъявленных требований возражало со ссылкой на тот факт, что АО «Серп» является самостоятельным юридическим лицом, которое должно нести ответственность по своим обязательствам своим имуществом, а учредители общества не должны нести ответственность по его обязательствам, а имеют только риск потери вклада в его уставный капитал.

Отвечает ли основное общество по обязательствам дочернего при его банкротстве и при каких обстоятельствах?

Какое решение в данном случае примет суд?

6. Акционерное общество владело на праве собственности земельным участком и расположенными на нем зданиями; других ценных активов у акционерного общества в собственности не было. Одновременно со вступлением в законную силу нескольких судебных решений арбитражного суда о взыскании с данного общества задолженности (не штрафного характера) на сумму в несколько десятков миллионов рублей данное акционерное общество учредило стопроцентное дочернее общество и внесло в его уставный капитал земельный участок и расположенные на нем здания, оценив вклад в 10.000 рублей. *(Данная сделка была*

совершена до 1 сентября 2014 года, то есть до внесения изменений в ГК РФ ФЗ-99 от 5 мая 2014 года, требующих обязательной оценки любого неденежного вклада в уставный капитал).

Могут ли кредиторы акционерного общества в рамках дела о его несостоятельности (банкротстве) оспорить сделку по внесению недвижимости в уставный капитал дочернего общества, как совершенную с целью причинения имущественного вреда кредиторам?

Какие исковые требования необходимо заявить для возврата земельного участка и расположенных на нем строений в конкурсную массу?

Меняются ли перспективы (вероятность удовлетворения) данного иска, если бы актив был внесен в уставный капитал не 100-ного дочернего общества, а общества, доля участия в котором должника являлась несущественной?

Деловая игра

Цель игры

Глубже изучить особенности каждой организационно-правовой формы предпринимательской деятельности; порядок учреждения юридического лица.

Диспозиция

Четыре гражданина приняли решение о том, что они займутся совместно предпринимательской деятельностью путем организации Инновационной компании.

Для этого им надо:

а) составить бизнес-план проекта, обосновывающий его окупаемость;

б) выбрать организационно-правовую форму предпринимательской деятельности: товарищество (полное или коммандитное), хозяйственное общество (с ограниченной ответственностью, акционерное общество) или хозяйственное партнерство;

в) продумать план действий, необходимый для открытия дела, в том числе определить местонахождение юридического лица – аренда офиса или возможность регистрации юридического лица по месту жительства одного из участников;

г) провести учредительное собрание;

д) зарегистрировать юридическое лицо в установленном порядке;

е) в зависимости от избранной организационно-правовой

формы – сформировать уставный (складочный) капитал юридического лица;

ж) осуществить взаимодействие с органами ФАС РФ в части осуществления ими контроля за экономической концентрацией при учреждении хозяйственного общества(в случае необходимости в соответствии со ст. 27 Федерального закона «О защите конкуренции).

Задание

Обсудить указанные выше действия, найти соответствующие решения, в том числе: проанализировать преимущества и недостатки каждой из указанных организационно-правовых форм и выбрать наиболее оптимальную; обосновать возможность (невозможность) местонахождения юридического лица по месту жительства одного из участников; составить протокол учредительного собрания; прокомментировать действия по формированию уставного капитала; назвать основания, при которых учредители должны предварительно испрашивать или уведомлять Федеральные антимонопольные органы.

Участники: четыре учредителя, представитель органа государственной регистрации (ФНС РФ), представитель ФАС РФ.

Письменные задания

Правовые заключения

1. Подготовьте правовое заключение о целесообразности выбора общества с ограниченной ответственностью для осуществления предпринимательской деятельности (раскройте преимущества этой организационно-правовой формы).

2. Подготовьте правовое заключение об основаниях и порядке привлечения к ответственности основного общества по обязательствам дочернего:

а) в случае совершения обществом сделки по указанию основного общества или с согласия его органа;

б) в случае банкротства дочернего общества.

3. Подготовьте правовое заключение о целесообразности использования хозяйственного партнерства для осуществления предпринимательской деятельности в сфере инноваций.

4. В законодательстве (п. 2 ст. 88 ГК РФ – применительно к ООО, п. 6 ст. 98 ГК РФ – применительно к АО, ст. п. 2 ст. 10 Закона об АО, п. 2 ст. 7 Закона об ООО) содержится запрет на право хозяйственного общества иметь в качестве единственного участника другое хозяйственное общество, состоящее из одного

лица. Проанализируйте указанные нормы и подготовьте правовое заключение о том, распространяется ли этот запрет на случай, если участником российского АО или ООО является иностранное юридическое лицо, состоящее из одного лица?

Задания по обобщению судебной практики

1. Обобщите судебную практику по вопросу учреждения хозяйственных обществ.

2. Проанализируйте Постановление Пленума ВАС РФ от 30.07.2013 № 61 «О некоторых вопросах практики рассмотрения споров, связанных с достоверностью адреса юридического лица».

3. Обобщите судебную практику по поводу оснований исключения участника из ООО (Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 24 мая 2012 года № 151 «Обзор практики рассмотрения арбитражными судами споров, связанных с исключением участника из общества с ограниченной ответственностью»).

4. Что в судебной практике понимается под возможностью основного общества «иным образом определять решения, принимаемые дочерним обществом» (ст. 67.3 ГК РФ, п.2 ст. 6 Закона об АО).

Задания по составлению документов

1. Составьте фрагмент учредительного договора товарищества на вере в части регламентации прав и обязанностей полных товарищей и товарищей-коммандитистов.

2. Составьте протокол собрания учредителей акционерного общества.

3. Подготовьте проект корпоративного договора между двумя акционерами АО в части их обязанности голосовать определенным образом на общем собрании акционеров и согласованно осуществлять иные действия по управлению обществом.

Работа с иностранными источниками

Прочитайте отрывок из статьи[50] и ответьте на вопросы.

«First, limited liability decreases the need to monitor. All investors risk losing wealth because of the actions of agents. They could monitor these agents more closely. The more risk they bear, the more they will monitor. But beyond a point more monitoring is not worth the cost. Moreover, specialized risk bearing implies that many investors will have diversified holdings. Only a small portion of their wealth will be invested in any one firm. These diversified investors have neither the expertise nor the incentive to monitor the actions of specialized agents. Limited liability makes diversification and passivity a more rational strategy and so potentially reduces the cost of operating the corporation.

Second, limited liability reduces the costs of monitoring other shareholders. Under a rule exposing equity investors to additional liability, the greater the wealth of other shareholders, the lower the probability that any one shareholder's assets will be needed to pay a judgment. Thus existing shareholders would have incentives to engage in costly monitoring of other shareholders to ensure that they do not transfer assets to others or sell to others with less wealth. Limited liability makes the identity of other shareholders irrelevant and thus avoids these costs.

Fourth, limited liability makes it possible for market prices to impound additional information about the value of firms. With unlimited liability, shares would not be homogeneous commodities, so they would no longer have one market price. Investors would therefore be required to expend greater resources analyzing the prospects of the firm in order to know whether «the price is right…»

When all can trade on the same terms, though, investors trade until the price of shares reflects the available information about a firm's prospects. Most investors need not expend resources on search; they can accept the market price as given and purchase at a «fair» price».

Какие аргументы выдвигают авторы в пользу правила об ограниченной ответственности участников корпорации по ее долгам? Насколько предлагаемые аргументы являются обоснованными? Какие еще аргументы можно выдвинуть в пользу указанного правила?

Темы эссе

1. Реформа российского корпоративного законодательства 2012–2015 годов: достоинства, недостатки, неиспользованный потенциал.
2. Какие изменения необходимо внести в действующее корпоративное законодательство для того, чтобы российская юрисдикция стала более привлекательной для инвесторов.
3. Судебная практика как источник корпоративного права.
4. Хозяйственное партнерство: перспективы использования этой организационно-правовой формы в России.
5. Участие государства в корпоративных отношениях: проблемы и перспективы.
6. Публичные компании как новелла корпоративного законодательства: назначение и особенности правового регулирования.
7. Уставный капитал как правовое средство гарантии прав кредиторов: pro et contra.

Занятие № 2

Тема: Правовое обеспечение управления в хозяйственных обществах. Корпоративные права и обязанности акционеров (участников). Защита корпоративных прав акционеров (участников).

Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения

1. Проведите сравнительный анализ систем управления публичных и непубличных хозяйственных обществ. Чем обусловлены эти особенности, с вашей точки зрения?

2. Охарактеризуйте особенности организации управления в хозяйственном партнерстве. Прокомментируйте значение соглашения об управлении партнерством.

3. Охарактеризуйте особенности организации управления в компаниях с участием государства. Что такое директива на голосование, кому она выдается и каковы правовые последствия ее нарушения?

4. Охарактеризуйте особенности организации управления в компании с единственным акционером (участником). Почему М. И. Кулагин назвал компанию одного лица «юридическим мутантом»?

5. Что такое «контрольный пакет» акций? Всегда ли для осуществления контроля над хозяйственным обществом необходимо владеть более 50 % акций (долей) в его уставном капитале?

6. Что понимается под «блокирующим пакетом»? Каков размер блокирующего пакета в АО и ООО? Какие решения в АО и ООО он позволяет «заблокировать»?

7. В каком случае в акционерном обществе совет директоров может не избираться? В каком порядке и какой орган в этом случае осуществляет его полномочия?

8. Можно ли в уставе общества установить дополнительные требования к членам совета директоров, связанные с гражданством, постоянным проживанием в РФ, наличием профильного образования, возрастом, полом? Если, с вашей точки зрения, установление таких требований возможно, то как это оформить?

9. В чем заключается сущность кумулятивного голосования? Возможно ли, с вашей точки зрения, кумулятивное голосование при избрании членов ревизионной комиссии акционерного общества, членов совета директоров общества с ограниченной ответственностью?

10. Охарактеризуйте правовой статус члена совета директоров. Является ли член совета директоров субъектом предпринимательской деятельности, работником общества? Состоит ли член совета директоров в каких-либо договорных отношениях с хозяйственным обществом? На основании чего члену совета директоров может выплачиваться вознаграждение за его деятельность?

11. Какова правовая природа корпоративного договора? Можно ли признать недействительным решение общего собрания участников, принятое в нарушение корпоративного договора? Можно ли изменить структуру органов хозяйственного общества корпоративным договором?

12. Является ли управляющая организация, которой переданы полномочия единоличного исполнительного органа в порядке, установленном ст. 42 Закона об ООО и п. 1 ст. 69 Закона об АО, органом управления хозяйственного общества?

13. Приведите примеры приоритетности применения норм акционерного законодательства по отношению к трудовому в вопросах взаимоотношений лица, исполняющего полномочия единоличного исполнительного органа, и акционерного общества.

14. Может ли уполномоченный орган хозяйственного общества (общее собрание, совет директоров) досрочно прекратить полномочия единоличного исполнительного органа при отсутствии виновного поведения со стороны лица, исполняющего обязанности единоличного исполнительного органа?

15. Что такое «множественность» единоличного исполнительного органа. Как распределяются полномочия единоличного исполнительно органа между директорами?

16. Гражданский кодекс РФ регулирует признание решений общего собрания гражданского сообщества недействительными, используя конструкции оспоримости и ничтожности общих собраний (ст. 181.3-181.5 ГК РФ). Раскройте эти понятия. Может ли быть оставлено судом в силе решение общего собрания акционеров, принятое с нарушением закона? Как вы полагаете, можно ли отнести к решениям общих собраний решения коллегиальных органов хозяйственного общества (совета директоров, правления) и распространить на них положения главы 9.1 Гражданского кодекса РФ?

17. Гражданский кодекс РФ в п. 4 ст. 65.3 содержит норму о возможности члена совета директоров требовать возмещения причиненных корпорации убытков, оспаривать совершенные корпорацией сделки по основаниям, предусмотренным ст. 174 кодекса или законами о корпорациях. Какова правовая природа

таких исков?

18. Гражданский кодекс РФ в п. 3 ст. 65.2 не именуя требование о возврате доли участия «восстановлением корпоративного контроля», тем не менее, предусматривает возможность восстановления права на участие в корпорации путем требования о возврате участнику его доли в уставном капитале. Охарактеризуйте этот способ защиты права, определите его место в системе способов защиты корпоративных прав.

19. Согласно ст. 149.3 ГК РФ правообладатель, со счета которого были неправомерно списаны бездокументарные ценные бумаги, вправе требовать от лица, на счет которого ценные бумаги были зачислены, возврата такого же количества соответствующих ценных бумаг. Как вы полагаете, о каком способе защиты права здесь идет речь?

20. В направляемом акционерам сообщении о проведении общего собрания акционеров, повестка дня которого включает вопросы, голосование по которым может повлечь возникновение у акционера права требовать выкупа обществом акций, обязательно должно быть указано, что акционер имеет право при принятии соответствующего решения требовать выкупа акций, а также цена и порядок осуществления выкупа (п. 1 и 2 ст. 76 Закона об АО). Каковы должны быть юридические последствия отсутствия данной информации в сообщении о проведении собрания? Может ли быть признано недействительным решение общего собрания, если в сообщении о его проведении отсутствовала соответствующая информация?

21. Прокомментируйте ст. 75 Закона об АО. Как вы оцениваете такой способ защиты прав акционеров как требование выкупа принадлежащих им акций? Сравните эту норму с положением, содержащимся в п. 2 ст. 23 Закона об ООО применительно к выкупу обществом с ограниченной ответственностью долей у участников?

Задания по комментированию норм права

1. Как вы понимаете положение, предусмотренное абзацем 3 п. 3 ст. 69 Закона об АО?

2. Проанализируйте и сопоставьте положения о приостановлении полномочий и образовании временного исполнительного органа, содержащиеся в абзаце 3 и абзаце 4 п. 4 ст. 69 Закона об АО.

3. Прокомментируйте ст. 225.1 АПК РФ. Какие споры, с точки

зрения процессуального законодательства, относятся к корпоративным спорам? Как такой подход соотносится с понятием «корпорация», содержащимся в ГК РФ.

4. Прокомментируйте положение п. 4 ст. 44 Закона об АО. Кто и в каком объеме будет нести ответственность в случае незаконного списания акций со счета акционера?

5. Прокомментируйте статью 149.2 ГК РФ. Как осуществляется переход права на бездокументарные ценные бумаги?

6. Прокомментируйте п. 3 ст. 49 Закона об АО в совокупности с другими нормами указанного Закона. Может ли, с вашей точки зрения, вопрос о выплате дивидендов вынести на общее собрание не совет директоров, а акционер общества в рамках нормы п. 1 ст. 53 Закона об АО, предоставляющей ему общее право предлагать вопросы в повестку дня общего собрания акционеров?

Задачи

1. Участники ООО, понимая значимость для бизнеса одного из них, приняли решение о предоставлении ему большего, в сравнении с другими участниками, объема прав на получение прибыли хозяйственного общества.

С вашей точки зрения, могут ли это сделать участники ООО, и если да, то с использованием каких правовых средств?

2. ООО «Ромашка», обладающее 5,1 % от общего числа размещенных обыкновенных акций публичного АО «Лютик», обратилось с иском о признании недействительными решений, принятых на общем собрании ПАО «Лютик». ООО «Ромашка» не было извещено о месте, времени, повестке дня собрания в порядке, установленном ст. 52 Закона об АО и уставом общества. Кроме того, истец указал, что собрание проведено с нарушением ст. 58 Закона об АО.

В ходе рассмотрения дела выяснилось, что ПАО «Лютик» распространило информацию о проведении общего собрания посредством сообщения на радиостанции «Лайф ФМ». В общем собрании акционеров участвовали акционеры, в совокупности обладающие 51,2 % от общего количества голосующих акций. Однако при определении кворума ответчиком были учтены 7 % обыкновенных акций, принадлежащих АО «Василек», на которые постановлением судебного пристава-исполнителя был наложен арест и установлен запрет голосовать ими.

Какое решение должен принять суд?

Каков порядок информирования акционеров о проведении общего собрания? Устанавливается ли ФЗ «Об акционерных обществах» кворум общего собрания акционеров и, если да, то каков он?

С учетом норм законодательства и обобщения по данному вопросу судебной практики, каковы основания для признания решения общего собрания акционеров недействительным?

3. АО «Альфа» передало полномочия единоличного исполнительного органа ООО «Омега».

Кто имеет право без доверенности действовать от имени такого общества?

Как будет сформулирована преамбула договора покупки АО «Альфа» компьютеров. Каким образом реализует свою правоспособность в имущественном обороте общество, передавшее полномочия своего единоличного исполнительного органа управляющей организации?

Кто подпишет договор покупки компьютеров от АО «Альфа», и печать какого юридического лица должна быть поставлена на этом договоре (для случая, когда стороны договорились о необходимости наличия на бланке договора оттиска печати)?

4. Акционерное общество имеет 6 крупных акционеров, обыкновенные акции между которыми распределены следующим образом: 20 %, 20,%, 15 %, 10 %, 20 %, 5 % остальные 10 % принадлежат миноритарным владельцам. На внеочередном общем собрании акционеров в сентябре 2014 года большинством голосов было принято решение о выплате председателю совета директоров вознаграждения в сумме 12 млн. руб., «учитывая длительную (более 3 лет) и успешную работу на посту председателя, за время которой АО из отсталого превратилось в успешно развивающуюся компанию, со стабильной прибылью». Против проголосовали только 7 % миноритариев, присутствовавших на общем собрании. Следует так же отметить, что вся прибыль этого акционерного общества с момента начала его деятельности по 2013 год включительно составила 8 млн. руб., прибыль за 1 полугодие 2014 года – 7,5 млн. руб.

Какой орган управления акционерного общества и в каком порядке может принять решение о выплате вознаграждения членам совета директоров?

Можно ли выплачивать вознаграждение из прибыли прошлых лет и только отдельным членам совета директоров?

Каким образом могут защитить свои права миноритарные акционеры, если они полагают, что этим решением нарушены их права?

Какие рекомендации по выплате вознаграждений членам

совета директоров представляет Кодекс корпоративного управления, рекомендованный к применению Письмом Банка России от 10.04.2014 № 06–52/2463?

5. Граждане Иванов, Петров, Сидоров, обладающие в совокупности 730 акциями ЗАО «Племсовхоз Бычок», что составляет более 2 %о голосов, обратились к генеральному директору общества о предоставлении им следующей информации:

а) решения о выпуске ценных бумаг общества Гос. № ххх;

б) проспекта эмиссии ценных бумаг Гос. № ххх;

в) протоколов годовых и внеочередных общих собраний акционеров за период с 1998 по 2014 годы включительно;

г) протоколов счетной комиссии по каждому общему собранию акционеров за тот же период;

д) отчетов ревизионной комиссии за тот же период;

е) годовых бухгалтерских балансов с приложениями за тот же период;

ж) протоколов Правления за тот же период;

з) списков аффилированных лиц АО «Племсовхоз Бычок»;

и) списков лиц, имеющих право на участие в общем собрании акционеров АО «Племсовхоз Бычок»;

к) реестра акционеров.

Заявители гарантировали оплату стоимости расходов по ксерокопированию, однако генеральный директор отказал им в предоставлении испрашиваемых документов.

С учетом требований действующего законодательства оцените правомерность отказа генерального директора в представлении запрашиваемых акционерами документов.

Какие правовые последствия возникнут у генерального директора вследствие не предоставления запрашиваемых документов?

6. Гражданин Сидоров, ранее исполнявший обязанности генерального директора АО «Весна», обратился в суд общей юрисдикции с иском о восстановлении его на работе и признании недействительным решения совета директоров АО «Весна» о приостановлении полномочий генерального директора в соответствии с п. 4 ст. 69 Федерального закона «Об акционерных обществах». Как следует из материалов дела, совет директоров принял решение о приостановлении полномочий единоличного исполнительного органа на том основании, что, по мнению совета директоров, генеральный директор не проявлял при исполнении своих обязанностей должной осмотрительности и разумности, чем причинял обществу убытки. Решение совета директоров было принято большинством голосов присутствующих на его

заседании, одновременно было принято решение о созыве внеочередного собрания акционеров с вопросами повестки дня «О прекращении полномочий единоличного исполнительного органа» и «Об избрании генерального директора».

Гражданин Сидоров, обжалуя указанное решение, мотивировал это тем, что, во-первых, он не совершал виновных действий, и совет директоров не имеет права без видимых причин приостановить полномочия генерального директора, во-вторых, была нарушена процедура принятия решения, поскольку такое решение совета должно быть принято всеми членами совета директоров единогласно, за исключением выбывших членов, в-третьих, в уставе общества вообще не предусмотрено право совета директоров досрочно приостанавливать полномочия генерального директора, в-четвертых, уж если так произошло, то общество должно выплатить ему компенсацию в пятикратном размере средней месячной заработной платы.

Аргументы какой стороны, исходя из действующего законодательства, представляются вам более убедительными?

Проанализируйте нормы законодательства. Верно ли определен г-ном Сидоровым предмет иска – о восстановлении его на работе, т. е. считается ли приостановление полномочий генерального директора увольнением?

Осветите вопрос об основаниях и размерах выплаты единоличному исполнительному органу хозяйственного общества компенсации в случае досрочного прекращения его полномочий.

Как будет разрешен спор в данном случае?

7. Акционер компании «Ласточка» гражданин Огурцов был ошибочно исключен из реестра акционеров: принадлежащие ему акции были списаны с его лицевого счета якобы в порядке наследования по закону и зачислены на лицевой счет его сына. Однако, как выяснилось, Огурцов не только не умирал, но и никогда не имел сына. Дело в том, что реестродержатель не смог различить поддельное свидетельство о праве на наследство по закону и произвел ошибочную запись о передаче акций.

В период, когда гражданин Огурцов был исключен из реестра, общество произвело выплату дивидендов, но гражданин Огурцов в список лиц, имеющих право на получение дивидендов, не попал.

Кто будет нести ответственность в этом случае перед гражданином Огурцовым, в каком порядке и объеме?

Имеет ли гражданин Огурцов право на получение объявленных дивидендов?

8. В акционерном обществе «Логистическая компания» возник конфликт между мажоритарным и миноритарным акционерами.

Миноритарный акционер – компания «Фреска» полагает, что мажоритарный акционер – компания «Эфес» нарушает его права, устанавливая заниженные трансфертные цены на услуги, оказываемые обществом «Логистическая компания» мажоритарному акционеру. Это, по мнению миноритария, влечет для общества убытки и не позволяет миноритарию получать планируемые дивиденды. Миноритарный акционер также был не доволен тем, что на общем собрании акционеров было принято решение не выплачивать дивиденды по итогам года, хотя у общества имелась в наличии чистая прибыль. Такое решение противоречило Дивидендной политике Общества, предполагающей направлять не менее 25 % чистой прибыли на выплату дивидендов.

Кроме того, мажоритарный акционер постоянно требует от «Логистической компании» дополнительных отчетов в сфере управленческого учета, управления персоналом и т. д. По мнению миноритария, это косвенно причиняет ему убытки, поскольку подготовка этих отчетов влечет за собой дополнительные расходы для общества.

Правомерно ли требование миноритарного акционера о выплате ему дивидендов в соответствие с Дивидендной политикой?

Должен ли мажоритарный акционер компенсировать дочернему обществу расходы, возникающие у него в связи с предоставлением дополнительной (не предусмотренной действующим законодательством) отчетности?

Деловая игра № 1

Цель игры

Закрепить навыки юридического консультирования.

Диспозиция

Американский бизнесмен Т. Йорк обратился в российскую юридическую компанию за консультацией о наиболее оптимальной форме ведения бизнеса в России.

Фирма, которую намерен создать Йорк в России, должна обеспечивать:

1) возможность заниматься любой коммерческой и благотворительной деятельностью;

2) наиболее полный контроль за действиями руководства фирмы;

3) сохранение конфиденциальности основной финансовой

информации о деятельности фирмы;

4) ограничение пределов ответственности участников по обязательствам такой фирмы суммой вклада в ее капитал.

Также бизнесменом были заданы следующие вопросы:

1) Должна ли фирма по российскому праву обязательно быть юридическим лицом?

2) Можно ли привлечь в фирму в качестве соучредителей российских граждан, а также государственные и муниципальные органы?

3) Можно ли в уставе фирмы предусмотреть порядок распределения прибыли между участниками не пропорционально их вкладу в капитал?

Задание

Дайте консультацию господину Йорку от имени юридической компании.

Деловая игра № 2

Цель игры

Освоить материально-правовые и процессуальные механизмы защиты акционерного общества и его акционеров.

Диспозиция

АО «Штурм» («компания – захватчик») планирует поглощение АО «Стандарт» («компания – цель»).

АО «Стандарт» имеет уставный капитал 2 млн. 200 тыс. рублей, распределенный среди 1100 акционеров – владельцев обыкновенных акций. На балансе АО «Стандарт» 5 % собственных обыкновенных акций, не распределенных среди акционеров. Чистые активы общества – 10 млн. рублей. 25 ‰ обыкновенных акций «компании – цели» имеет в собственности ее менеджмент, не заинтересованный в поглощении, поскольку предполагает, что за этим последует изменение профиля деятельности хозяйственного общества и сокращение работников.

Известно, что в уставе «компании – цели» не предусмотрены в соответствии с абз. 2 п. 3 ст. 11 Закона об АО ограничения количества акций, принадлежащих одному акционеру.

«Компания – захватчик» на момент принятия решения о поглощении имеет среди лояльных к ней акционеров, заинтересованных в поглощении, владельцев 15 ‰ акций «компании – цели». Как стало известно менеджерам «компании – цели», захватчики имеют намерение скупить максимально возможный пакет акций у акционеров и далее увеличить

уставный капитал путем выпуска дополнительных акций.

Пресечь возможные со стороны «компании – цели» корпоративные действия «компания – захватчик» будет пытаться путем инициирования принятия судом обеспечительных мер по запрету голосования по отдельным вопросам общих собраний акционеров, по аресту акций с запретом голосования этими акциями. Кроме того, «компания – захватчик» планирует путем влияния на членов совета директоров «компании – цели» (трое из семи из которых лояльны к «компании – захватчику») временное приостановление полномочий генерального директора «компании – цели» в соответствии с абз. 3 п. 4 ст. 69 Закона об АО.

«Компания – цель» имеет намерение защищаться путем скупки акций у акционеров, противодействия «размыванию» уставного капитала, обжалования принятия обеспечительных мер, мониторинга за действиями совета директоров, а в случае необходимости – обжалования его незаконных решений.

Задание

Для проведения деловой игры группе следует разделиться на две подгруппы, первая из которых будет представлять руководителей «компании – цели», вторая – руководителей «компании – захватчика». Предпримите необходимые действия для победы в этой «корпоративной войне».

Деловая игра № 3

Цель игры

В процессе проведения деловой игры применить нормы об ответственности членов органов управления хозяйственного общества и фактически контролирующих их лиц (ст. 53.1 ГК РФ).

Участники

Для проведения деловой игры группе следует разделиться на следующие подгруппы:

а) совет директоров, в составе которого надо выделить председателя, который будет вести заседание, независимых членов совета директоров и членов совета директоров, номинированных основным акционером – АО «Маяк»;

б) генеральный директор и «команда» менеджеров, которые отстаивают инвестиционную программу.

Диспозиция

На заседание совета директоров АО «Рельсы&Шпалы» (дочернее общество АО «Маяк») вынесен вопрос об утверждении инвестиционной программы.

В состав совета директоров АО «Рельсы&Шпалы» входят как независимые директора, так и номинированные АО «Маяк» – основным обществом. Последним выдано поручение голосовать «против» утверждения инвестиционной программы дочернего общества «Рельсы&Шпалы».

Генеральный директор АО «Рельсы&Шпалы» на заседании совета директоров отстаивает инвестиционную программу, мотивируя это тем, что в случае ее нереализованности существенно снизится эффективность деятельности компании, ее конкурентоспособность на рынке; невыполнением инвестиционной программы обществу может быть причинен реальный ущерб, поскольку неиспользование новых технологий в производстве рельс и шпал может быть причиной схода вагонов.

Задание

В ходе проведения деловой игры следует ответить на вопросы:

1. Чьи интересы выражает член совета директоров в дочернем обществе, который номинирован в его состав основным обществом?

2. Как голосовать членам совета директоров, номинированным АО «Маяк», по вопросу об утверждении инвестиционной программы, учитывая наличие поручения АО «Маяк» голосовать по данному вопросу «против» при том, что они разделяют мнение генерального директора дочернего общества «Рельсы&Шпалы»?

3. Кто несет имущественную ответственность за результаты голосования «по директиве» – член совета директоров или основное общество, выдавшее директиву (поручение) на голосование?

4. Кто и в каком размере может быть привлечен к ответственности в данном случае?

Тест

Поставить отметку на пересечении колонок «Полномочия (компетенция)» и «Органы управления акционерного общества», если считаете, что данный вопрос относится к компетенции соответствующего органа».

Полномочия (компетенция)	Органы управления акционерного общества			
	Общее собрание акционеров	Совет директоров	Правление	Генеральный директор
1. Определение приоритетных направлений деятельности общества, утверждение перспективных планов и основных программ деятельности общества, в том числе годовых бюджетов и инвестиционной программы общества				
2. Реорганизация и ликвидация общества				
3. Обеспечение подготовки и проведения общего собрания акционеров				

4. Установление порядка учета аффилированных лиц общества				
5. Определение количественного состава, избрание членов Совета директоров общества и досрочное прекращение их полномочий				
6. Обеспечение выполнения обязательств общества перед бюджетами всех уровней бюджетной системы Российской Федерации и контрагентами по хозяйственным договорам				
7. Разработка приоритетных направлений общества и перспективных планов их реализации				
8. Принятие решений об участии и прекращении участия общества в других организациях				
9. Утверждение внутренних документов общества, регулирующих его текущую деятельность				
10. Определение количественного состава правления общества				
11. Реализация финансово-хозяйственной политики общества				
12. Организация защиты сведений, составляющих государственную и коммерческую тайну				
13. Назначение представителей общества для участия в общих собраниях акционеров дочерних хозяйственных обществ				
14. Выдача доверенностей от имени общества и их отзыв				
15. Размещение обществом облигаций и иных эмиссионных ценных бумаг				
16. Утверждение годового отчета о прибылях и убытках, распределение прибыли, объявление дивидендов				

Задания для внеаудиторной работы

Правовые заключения

1. Подготовьте письменное заключение о возможности использования по отношению к обществу с ограниченной ответственностью – российскому резиденту корпоративного договора. Что может быть предметом этого договора? Можно ли сторонам избрать в качестве применимого иностранное право?

Какими способами подлежат защите права участников корпоративного договора в российской правовой системе?

2. Напишите юридическое заключение, содержащее описание правового механизма осуществления полномочий единоличного исполнительного органа несколькими лицами, действующими совместно или независимо друг от друга(п. 1 ст. 53 ГК РФ).

Задания по обобщению судебной практики

1. Проанализируйте материалы судебной практики по вопросу обжалования акционерами (участниками) решений общих собраний; советов директоров.

2. Обобщите судебную практику по применению обеспечительных мер в корпоративных конфликтах.

3. Проанализируйте Постановление Пленума ВАС РФ № 62 от 30 июля 2013 года «О некоторых вопросах возмещения убытков лицами, входящими в состав органов юридического лица».

4. Обобщите судебную практику по вопросу о возможности признания выплат членам органов управления (бонусов и компенсаций) в качестве крупной сделки и сделки с заинтересованностью. (См, в том числе, Постановление Пленума ВАС РФ от 16 мая 2014 г. № 28 «О некоторых вопросах, связанных с оспариванием крупных сделок и сделок с заинтересованностью»).

Задания по составлению документов

1. Составьте фрагмент устава общества с ограниченной ответственностью о предоставлении участникам дополнительных прав и возложении на них дополнительных обязанностей.

2. Составьте требование о созыве внеочередного общего собрания акционеров по инициативе а) совета директоров; б) акционеров, обладающих 12 % голосующих акций.

3. Составьте решение общего собрания акционеров о передаче полномочий единоличного исполнительного органа управляющей организации.

4. Подготовьте исковое заявление акционера к генеральному директору общества о возмещении убытков, причиненных им акционерному обществу в связи с продажей имущества общества значительно ниже его рыночной стоимости.

Темы эссе

1. Перспективы применения корпоративных договоров в России.

2. Феномен временно исполняющего обязанности единоличного исполнительного органа хозяйственного общества: порядок образования, закрепления полномочий и ответственность.

3. Право акционера на получение информации о

деятельности АО: содержание и особенности реализации.

4. Оценочные категории в корпоративном праве (добросовестность, разумность, осмотрительность): проблемы правоприменения.

5. «Совет директоров» или «Наблюдательный совет»: какая модель больше подходит для России.

Занятие № 3

Тема: Имущественная основа деятельности хозяйственных обществ. Правовой режим уставного капитала хозяйственных обществ. Переход права на акции (доли участия). Экстраординарные сделки в хозяйственных обществах (крупные сделки, сделки с заинтересованностью).

Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения

1. Почему, по вашему мнению, законодательство не определяет требований к минимальному размеру складочного капитала в товариществах, притом, что устанавливает обязательный минимальный размер уставного капитала в хозяйственных обществах?

2. В литературе дискутируется вопрос о том, выполняет ли уставный капитал в хозяйственных обществах гарантийную функцию, имея в виду его незначительный размер. С Вашей точки зрения, выполняет ли уставный капитал гарантийную функцию? Какие другие функции выполняет уставный капитал?

3. Проанализируйте формулировку ст. 66.1 и 66.2. ГК РФ. Следует ли из этих статей, что вкладом в уставный капитал хозяйственного общества не могут быть имущественные права, кроме интеллектуальных прав и прав по лицензионным договорам? Могут ли учредители внести вклад в уставный капитал путем зачета требований к хозяйственному обществу? Для ответа на вопрос также обратитесь к нормам Законов об АО и об ООО в части регулирования внесения вкладов в уставный капитал хозяйственного общества.

4. Можно ли внести вклад в имущество акционерного общества подобно тому, как это можно сделать применительно к обществу с ограниченной ответственностью в соответствии со ст. 27 Федерального закона «Об обществах с ограниченной ответственностью»?

5. Решение совета директоров об увеличении уставного капитала путем размещения дополнительных акций принимается советом директоров акционерного общества единогласно, при этом не учитываются голоса выбывших членов совета. Какие члены совета директоров считаются выбывшими? Регулируются ли каким-либо нормативным документом, сформулированы ли в правоприменительной практике критерии отнесения членов совета директоров к выбывшим?

6. Можно ли конвертировать обыкновенные акции в привилегированные акции (в облигации) и наоборот? Как вы

думаете, почему законодатель регулирует вопрос таким образом?

7. Что такое дробная акция с точки зрения классификации объектов гражданских прав? При каких обстоятельствах в акционерном обществе могут появиться дробные акции? Как вы оцениваете наличие в российском корпоративном законодательстве института «дробных акций»?

8. Какова «правовая судьба» акций умерших акционеров, если наследников нет или они не вступили в наследство?

9. Проанализируйте основания, имущественные последствия и процедуру а) выхода участника из общества, б) его исключения. Является ли исключение участника из общества мерой ответственности? Как вы оцениваете новеллу Гражданского кодекса РФ о возможности исключения акционера из непубличного общества (п. 1 ст. 67 ГК РФ)?

10. Как вы оцениваете установленную Законом об АО возможность принудительного выкупа акций – вытеснения миноритарных акционеров из публичного акционерного общества мажоритарным акционером, который приобрел 95 % акций при соблюдении всех установленных действующим законодательством требований к приобретению крупных пакетов акций? В литературе по этому поводу высказывались различные точки зрения, вплоть до необходимости признания соответствующих положений Закона об АО неконституционными, поскольку в этом случае акционер, хотя и получает компенсацию, но лишается принудительно и во внесудебном порядке собственности на принадлежащие ему акции. Оцените приведенную позицию.

11. Каковы цели установления специального правового режима совершения крупных сделок и сделок, в совершении которых имеется заитересованность?

12. В литературе было высказано мнение, что голосование – это правовое средство игнорирования цели меньшинства. Так, С. Ю. Филиппова рассматривает голосование как «способ принятия решения с игнорированием правовых целей отдельных участников группы… правовая цель, совпавшая у большинства, вытесняет правовую цель меньшинства. Результат голосования (совпадение правовых целей" у большинства) дает основание для игнорирования правовой цели меньшинства»[51]. Прокомментируйте эту позицию.

Задания по комментированию норм права

1. Прокомментируйте ст. 19 Закона об ООО. Какие три опции увеличения уставного капитала предусмотрены этой нормой, и в чем заключаются особенности процедуры увеличения уставного капитала в каждом из вариантов?

2. Представьте комментарий п. 3 ст. 32 Закона об АО. Обратите внимание на последнее предложение абзаца 1 этого пункта. Можно ли, по вашему мнению, при единогласном решении акционеров конвертировать кумулятивные привилегированные акции в обыкновенные без выплаты по ним предусмотренных решением о выпуске дивидендов?

3. Представьте комментарий ст. 43 Закона об АО. В защиту чьих интересов установлены ограничения на выплату дивидендов в акционерном обществе?

4. Ознакомьтесь с положениями ст. 72 Закона об АО: какие две цели выкупа акций акционерным обществом на свой баланс описывают положения этой статьи? Проанализируйте правовые механизмы реализации этих целей.

5. Сравните порядок одобрения сделок, в совершении которых имеется заинтересованность, в акционерных обществах с числом акционеров – владельцев голосующих акций 1000 и менее (п. 2 ст. 83 Закона об АО) и в акционерных обществах с числом акционеров – владельцев голосующих акций более 1000 (п. 3 ст. 83 Закона об АО). Прокомментируйте указанные положения Закона.

Задачи

1. Участник ООО «Аква» Антипов обратился к другому участнику Братцеву с иском об обязании исполнить заключенный между ними договор купли-продажи доли участия, ссылаясь в обоснование заявленного требования на то, что он, реализовав своё преимущественное право приобретения доли, принял предложение ответчика о ее продаже, сделанное последним в порядке, предусмотренном статьей 21 Закона об ООО.

Ответчик, возражая против удовлетворения иска, указал, что договор купли-продажи доли им не заключался, так как после направления соответствующего извещения в адрес участников он отказался от намерения продать долю и, получив предложение истца о покупке, ответил на него отказом.

Является ли офертой предложение продажи доли участия, подаваемое в рамках реализации преимущественного права приобретения доли участия в уставном капитале общества с

ограниченной ответственностью?

Какое решение, по вашему мнению, в данном случае должен принять суд?

2. Гражданин Сидоров владеющий долей в размере 49 % в уставном капитале ООО «Воскресенье», обратился в суд с иском об исключении из числа участников общества Петрова, владеющего долей в размере 51 %.

Исковые требования основаны на статье 10 ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» и мотивированы тем, что ответчик, будучи также генеральным директором ООО «Воскресенье», в противоречие интересам общества произвел отчуждение недвижимого имущества общества в пользу своих родственников по цене более чем в 3 раза ниже рыночной. По данным фактам ответчик был привлечен к уголовной ответственности и осужден за совершение преступлений, предусмотренных ч. 1 ст. 201 и ч. 4 ст. 160 УК РФ (злоупотребление полномочиями и растрата). ООО «Воскресенье» и гражданин Сидоров как участник признаны потерпевшими по уголовному делу. Фактическим основанием для обращения в суд и доводом в пользу исключения участника из общества явилось несогласие истца с действиями ответчика как генерального директора общества.

Каковы основания для исключения участника из общества?

Можно ли исключить контролирующего участника?

Можно ли исключить участника за то, что он ненадлежащим образом исполняет свои обязанности как директор общества?

Какое решение, по вашему мнению, должен вынести суд?

3. 10 ноября 2014 года было проведено внеочередное общее собрание акционеров общества «Ферма» с участием ООО «Коровка» (69,75 % голосующих акций) и ООО «Бычок» (2,57 % голосующих акций), на котором приняты решения о внесении изменений в устав и об увеличении размера уставного капитала путем дополнительного выпуска акций АО «Ферма».

По мнению акционера Сидорова, владеющего 16,2 % акций общества «Ферма», при принятии решения о дополнительной эмиссии акций нарушены положения статей 81–83 Закона об АО о сделках с заинтересованностью, в результате чего оно принято акционерами, заинтересованными в увеличении уставного капитала общества, и в отсутствие кворума.

В мае 2015 г. Сидоров обратился в суд с иском о признании решения общего собрания от 10 ноября 2014 г. недействительным.

Истец считал, что, поскольку в нарушение статьи 62 Закона об АО итоги голосования не доведены до акционеров в течение 10

дней после составления протокола, срок для обжалования решений общего собрания акционеров не может считаться пропущенным.

Каков срок для обжалования решения общего собрания?

Является ли заинтересованным по вопросу увеличения уставного капитала путем выпуска дополнительных акций акционер, имеющий преобладающее участие в уставном капитале и планирующий приобрести выпускаемые дополнительные акции по закрытой подписке?

В каком случае решение общего собрания может быть признано недействительным? Как, по вашему мнению, будет решен спор в данном конкретном случае?

4. На совете директоров АО «Консоль» в соответствии со ст. 72 Закона об АО было одобрено решение о продаже обществу акционерами Мишуковой и Мурзовой принадлежащих им акций, составляющих 17,7 и 27 % уставного капитала общества соответственно. При этом было принято решение о расчете за продаваемые акции путем передачи Мишуковой и Мурзовой части имущества общества в натуре, выделенного в соответствующих долях от стоимости чистых активов общества.

Акции с лицевых счетов Мишуковой и Мурзовой были списаны реестродержателем без оформления передаточных распоряжений.

Позднее Мишукова и Мурзова обратились в суд с иском о признании за ними права собственности на ранее принадлежащие им акции, об истребовании указанных акций из чужого незаконного владения, о применении последствий недействительности заключенных между истцами и обществом договоров купли-продажи акций, признании недействительным решения совета директоров АО «Консоль» о приобретении обществом акций, принадлежащих акционерам.

Проанализируйте положения ст. 72 Закона об АО. Каковы были юридические пороки в принятом советом директоров АО «Консоль» решении?

Какой документ является основанием для регистрации перехода права собственности на акции?

Оцените предмет иска, заявленного Мишуковой и Мурзовой. Могут ли в отношении акций применяться подобные требования?

Какое решение должен принять суд?

5. Комарова обратилась в арбитражный суд к обществу с ограниченной ответственностью «Алмаз» с иском о взыскании действительной стоимости доли в уставном капитале и процентов за пользование чужими денежными средствами. Комарова была учредителем ООО «Алмаз» с долей в уставном капитале 9 %,

наряду с Вьюгиным (41 % уставного капитала), Василенко (20 % уставного капитала) и Давыдовым (30 % уставного капитала). В течение года с момента учреждения ООО Комарова оплатила свою долю в размере 9 % в уставном капитале. Спустя два года учредители Вьюгин и Василенко уступили свои доли в уставном капитале соответственно Комаровой и Давыдову. В 2013 году была зарегистрирована новая редакция учредительных документов ООО «Алмаз», в соответствии с которыми участниками общества являлись Комарова и Давыдов с долями в уставном капитале по 50 %.

25 декабря 2014 года Комарова подала заявление о выходе из ООО «Алмаз» и выплате действительной стоимости принадлежащей ей доли в размере 50 % стоимости чистых активов общества.

В июле 2015 года ООО «Алмаз» выплатил Комаровой 9 % разницы между стоимостью чистых активов общества и размером уставного капитала. В выплате действительной стоимости доли, составляющей 41 %, Комаровой было отказано на том основании, что до момента выхода из общества ею не произведены расчеты с Вьюгиным, уступившим ей указанную долю.

Комарова против такого решения возражала. С ее точки зрения, во-первых, в случае возмездной уступки доли в уставном капитале ООО обязательства по оплате доли возникают не между участником и обществом, а между уступающим долю участником и участником, который долю приобретает.

Во-вторых, уставом общества предусмотрена возможность выхода участника из общества с выплатой действительной стоимости доли в течение 3 месяцев после подачи участником соответствующего заявления, а действительная стоимость доли согласно пункту 2 ст. 14 Закона об ООО соответствует части стоимости активов общества, пропорциональной размеру доли участника. Следовательно, по мнению Комаровой, общество допустило просрочку в выплате ей действительной стоимости доли и должно оплатить проценты за пользование чужими денежными средствами.

Проанализируйте нормы законодательства, на которые ссылается каждая из сторон в этом споре.

Какое решение, с вашей точки зрения, должен вынести суд в отношении оснований и размера выплат по требованиям истицы?

6. Между АО «Павловский таксомоторный парк» и ООО «Автомобильный дом» планируется заключение договора купли-продажи, по условиям которого АО «Павловский таксомоторный парк» продает, а ООО «Автомобильный дом» покупает ряд объектов недвижимого имущества, стоимость которого составляет

25 млн. руб.

На момент заключения спорной сделки генеральный директор АО «Павловский таксомоторный парк» Семенов является членом совета директоров и владельцем 25 % уставного капитала ООО «Автомобильный дом». Согласно данным бухгалтерского баланса за отчетный период, в котором планируется совершить указанную сделку, стоимость имущества АО «Павловский таксомоторный парк» составляет 75 млн. рублей.

Какие решения органов управления и другие корпоративные действия должны быть предприняты сторонами сделки для обеспечения ее законности?

7. АО «Ракета», балансовая стоимость активов которого составляет 30 млн. руб., заключило договор уступки права требования долга на сумму 3 млн. руб.

В уставе АО «Ракета» установлено, что крупной сделкой является сделка по отчуждению 15 и более % балансовых активов общества. При этом сделки на сумму свыше 5 % балансовых активов общества должны были совершаться директором после предварительного одобрения советом директоров. Миноритарный акционер АО «Ракета» обратился в арбитражный суд с иском о признании недействительной сделки уступки права требования как совершенной с нарушением требования законодательства к крупным сделкам.

Может ли сделка уступки права требования быть квалифицирована как крупная?

Как определяется стоимость балансовых активов АО?

Может ли АО в своем уставе распространить режим крупной сделки на иные сделки, не отнесенные Законом об АО к крупным?

Какие основания необходимы, чтобы суд признал крупную сделку, совершаемую с нарушением требований законодательства к крупным сделкам, недействительной?

Может ли АО, не признавая сделку крупной, предусмотреть в уставе требования к ее одобрению советом директоров? Каковы последствия нарушения требований к одобрению такой сделки?

Как будет разрешен спор в данном конкретном случае?

Задание

Разыграйте ситуации, в которых мажоритарный акционер хотел бы воспользоваться правом, предоставленным ему ст. 84.8 Закона об АО.

Ситуация А – Если вытесняющий акционер и его аффилированные лица имеют 76 % голосующих акций, и указанный пакет приобретен до вступления в силу гл. XI.1 Закона об АО.

Ситуация Б – Если вытесняющий акционер и его

аффилированные лица имеют 95 %+1 голосующих акций ОАО, и пакет акций сложился в результате образования группы лиц после вступления в силу гл. XI.1 Закона об АО.

Для обеих ситуаций опишите возможные действия, которые позволят мажоритарному акционеру воспользоваться правом, предоставленным ст. 84.8 Закона об АО, и вытеснить миноритариев.

Письменное задание

Акционерному обществу необходимо разработать и утвердить инвестиционную программу на следующий год. Финансирование инвестиционной программы, в случае ее утверждения, предполагается за счет чистой прибыли текущего года, а также за счет размещения облигационного займа (выпуска облигаций, неконвертируемых в акции) и увеличения уставного капитала Общества путем размещения дополнительных акций.

Инструкция

1. Выберите из списка и разместите в таблице в определенной последовательности мероприятия по разработке и утверждению инвестиционной программы развития акционерного общества.

2. Определите для каждого мероприятия компетентный орган управления и поставьте отметку на пересечении колонок «Мероприятие» и «Орган управления».

Мероприятие	Органы управления акционерного общества			
	Общее собрание акционеров	Совет директоров	Правление	Генеральный директор
Предварительное рассмотрение инвестиционной программы, дача рекомендаций об утверждении инвестиционной программы.				
Утверждение инвестиционной программы Общества.				
Разработка проекта инвестиционной программы Общества.				
Утверждение отчета о выполнении инвестиционной программы Общества.				

Принятие решения о размещении Обществом облигаций.				
Созыв годового общего собрания акционеров.				
Предварительное рассмотрение отчета о выполнении инвестиционной программы, дача рекомендаций об утверждении отчета о выполнении инвестиционной программы.				
Предложения об увеличении уставного капитала Общества путем размещения дополнительных акций.				
Принятие решения о распределении чистой прибыли.				
Принятие решения об увеличении уставного капитала Общества путем размещения дополнительных акций.				
Подготовка отчета о выполнении инвестиционной программы Общества.				
Созыв внеочередного общего собрания акционеров.				

Задания для внеаудиторной работы

Правовые заключения

1. В уставе акционерного общества предусмотрена смешанная компетенция общего собрания акционеров и совета директоров по вопросу одобрения крупной сделки стоимостью от 25 до 50 % балансовых активов общества: в случае, если такая сделка не будет одобрена единогласным решением совета директоров, то она должна быть вынесена для одобрения общим собранием акционеров, решения которого принимаются большинством голосов (п.2 ст. 79 Закона об АО). Проанализируйте норму п.1 ст. 75 в совокупности с п. 2 и 3 ст.79 Закона об АО и подготовьте правовое заключение о том, может ли акционер, голосовавший против одобрения такой сделки или не участвовавший в голосовании, потребовать выкупа акций в соответствии со ст. 75 Закона об АО.

2. В уставе ООО установлен запрет на отчуждение доли участия третьим лицам. Участники и само общество отказались от реализации преимущественного права на приобретение доли. Подготовьте правовое заключение о том, имеет ли участник возможность требовать возврата вложенных инвестиций? Если да, то в каком случае, каким способом и в каком объеме?

3. Подготовьте правовое заключение для каждой ситуации:

Ситуация 1: Акционер купил акции в 2015 году. Имеет ли он право на получение дивидендов по итогам 2014 года?

Ситуация 2: После проведения годового общего собрания акционеров акционер продал принадлежащие ему акции, не получив по ним дивидендов. Кому будут выплачены дивиденды по указанным акциям: прежнему или новому владельцу?

Задания по обобщению судебной практики

1. Обобщите судебную практику по спорам, связанным с выплатой акционерным обществом дивидендов.

2. Проанализируйте судебную практику по разрешению споров по сделкам, связанным с размещением и обращением акций, в том числе Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 21 апреля 1998 г. № 33.

3. Проанализируйте Постановление Пленума ВАС РФ от 16 мая 2014 г. № 28 «О некоторых вопросах, связанных с оспариванием крупных сделок и сделок с заинтересованностью»

Задания по составлению документов

1. Напишите извещение другим участникам ООО от имени участника, имеющего намерение продать свою долю третьему лицу.

2. Составьте решение общего собрания акционеров о приобретении обществом размещенных им акций.

3. Составьте решение общего собрания участников общества с ограниченной ответственностью об одобрении сделки, связанной с отчуждением склада строительных материалов, стоимость которого составляет 29 % от стоимости имущества общества по данным бухгалтерского учета на последнюю отчетную дату, если продавцом имущества выступает ООО, в котором гражданин Сидоров является генеральным директором, а покупателем – АО, в котором указанный гражданин вместе со своей супругой владеет более 30 %о обыкновенных акций.

4. Подготовьте решение общего собрания участников о внесении участниками вклада в имущество общества (ст. 27 Закона об ООО) непропорционально долям в уставном капитале общества. Можно решение о внесении вклада в имущество принять в акционерном обществе?

Работа с иностранными источниками

Прочитайте отрывок из судебного решения[52] и ответьте на вопросы.

«… the principle that directors must discharge their duties in good faith and act as… ordinarily prudent persons would under similar circumstances in like positions.

As a general rule, a director should acquire at least a rudimentary

understanding of the business of the corporation. Accordingly, a director should become familiar… with the fundamentals of the business in which the corporation is engaged. Because directors are bound to exercise ordinary care, they cannot set up as a defense lack of the knowledge needed to exercise the requisite degree of care.

Directors are under a continuing obligation to keep informed about the activities of the corporation. Otherwise, they may not be able to participate in the overall management of corporate affairs. Directors may not shut their eyes to corporate misconduct and then claim that because they did not see the misconduct, they did not have a duty to look.

Directorial management does not require a detailed inspection of day-to-day activities, but rather a general monitoring of corporate affairs and policies. Accordingly, a director is well advised to attend board meetings regularly. Indeed, a director who is absent from a board meeting is presumed to concur in action taken on a corporate matter, unless he files a «dissent with the secretary of the corporation within a reasonable time after learning of such action…». Regular attendance does not mean that directors must attend every meeting, but that directors should attend meetings as a matter of practice.

While directors are not required to audit corporate books, they should maintain familiarity with the financial status of the corporation by a regular review of financial statements.

The review of financial statements, however, may give rise to a duty to inquire further into matters revealed by those statements. Upon discovery of an illegal course of action, a director has a duty to object and, if the corporation does not correct the conduct, to resign.

In certain circumstances, the fulfillment of the duty of a director may call for more than mere objection and resignation. Sometimes a director may be required to seek the advice of counsel.

A director is not an ornament, but an essential component of corporate governance. Consequently, a director cannot protect himself behind a paper shield bearing the motto, «dummy director…»

Каким образом регулируются обязанности директоров в Российской Федерации? Сравните подходы, приведенные в вышеуказанном судебном решении, с подходами, отраженными в Постановлении Пленума ВАС от 30 июля 2013 г. № 62 «О некоторых вопросах возмещения убытков лицами, входящими в состав органов юридического лица».

Итоговый тест по теме 6.1

Выберите один или несколько правильных ответов:

1. Корпорации это:

а) публичные акционерные общества;

б) все виды хозяйственных товариществ и обществ, хозяйственные партнерства, кооперативы, ассоциации (союзы), общественные организации и другие коммерческие и некоммерческие организации, основанные на членстве (участии);

в) все виды юридических лиц.

2. Прибыль и убытки полного товарищества распределяются между его участниками:

а) пропорционально их долям в складочном капитале;

б) поровну;

в) в порядке, предусмотренном учредительным договором;

г) пропорционально их долям в складочном капитале, если иное не предусмотрено учредительным договором.

3. Корпоративные правоотношения – это:

а) разновидность обязательственных отношений;

б) самостоятельный вид правоотношений, имеющий особую правовую природу;

в) разновидность вещных правоотношений.

4. Договор о создании акционерного общества является:

а) учредительным документом АО;

б) разновидностью договора о совместной деятельности.

5. Источником российского корпоративного права являются:

а) законодательство;

б) подзаконные нормативные акты;

в) корпоративный договор;

г) внутренние документы (регламенты) корпорации;

д) правовые позиции высших судов;

е) судебные прецеденты;

ж) Кодекс корпоративного управления.

6. Непубличные корпорации это:

а) общества с ограниченной ответственностью;

б) акционерные общества, чьи акции не размещаются и не обращаются публично или в уставе которых не содержится информация о том, что общество является публичным;

в) общества с ограниченной ответственностью, а также акционерные общества, чьи акции не размещаются и не обращаются публично или в уставе которых не содержится информация о том, что общество является публичным.

7. Хозяйственное партнерство это:

а) разновидность простого товарищества;

б) один из видов коммерческих корпораций;

в) созданная двумя или более лицами коммерческая

организация, в управлении деятельностью которой принимают участие участники партнерства, а также иные лица в пределах и в объеме, которые предусмотрены соглашением об управлении партнерством.

8. Уставный капитал общества с ограниченной ответственностью представляет собой:

а) действительную стоимость долей его участников;

б) номинальную стоимость долей его участников;

в) условную величину, установленную в рублевом эквиваленте уставом хозяйственного общества.

9. Вкладом в уставный капитал хозяйственного общества могут быть:

а) денежные средства;

б) вещи;

в) доли (акции) в уставных капиталах других хозяйственных обществ;

г) имущественные права, имеющие денежную оценку;

д) подлежащие денежной оценке исключительные, иные интеллектуальные права и права по лицензионным договорам.

10. Дробная акция это:

а) ценная бумага;

б) имущественное право;

в) иной объект права.

11. Наследники (правопреемники) доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью становятся участниками ООО:

а) по своему усмотрению, без согласия других участников общества;

б) доли переходят к наследникам (правопреемникам), если иное не предусмотрено уставом общества;

в) уставом общества может быть предусмотрена необходимость получения согласия других участников общества на переход доли к наследникам (правопреемникам);

г) они не могут стать участниками общества, а могут претендовать только на выплату им действительной стоимости доли наследодателя (право предшественника).

12. С какого момента переходит право на долю (часть доли) в уставном капитале от участника третьему лицу?

а) с момента подписания договора об отчуждении доли;

б) с момента уведомления общества о переходе доли;

в) с момента принятия решения о приеме в общество третьего лица;

г) с момента нотариального удостоверения договора отчуждения доли или с момента внесения сведений об

отчуждении доли в ЕГРЮЛ в случаях, когда нотариального удостоверения не требуется.

13. Какие правовые последствия наступают при нарушении преимущественного права отчуждения доли (части доли) в уставном капитале?

а) договор признается недействительным;

б) участник (общество) вправе требовать перевода на себя прав и обязанностей покупателя;

в) участник вправе требовать с нарушившего его права участника взыскания убытков.

14. Корпоративный договор в акционерном обществе заключается:

а) только между акционерами;

б) между акционерами и распространяется на будущих акционеров;

в) между акционерами и акционерным обществом.

15. Корпоративный договор в непубличном акционерном обществе:

а) не подлежит раскрытию третьим лицам;

б) является публичным документом;

в) подлежит раскрытию лишь в случаях, предусмотренных в Законе.

16. Совет директоров должен быть образован в публичном АО:

а) по усмотрению самих акционеров;

б) при численности акционеров 50 и более;

в) при численности акционеров-владельцев голосующих акций 50 и более;

г) обязательно в соответствии с требованием закона.

17. Какая модель управления возможна в обществе с ограниченной ответственностью применительно к исполнительным органам общества:

а) одновременное наличие управляющей организации (управляющего) и правления;

б) одновременное наличие генерального директора и правления;

в) наличие только генерального директора;

г) наличие только совета директоров;

д) наличие нескольких директоров и правления;

е) наличие нескольких директоров.

18. Акционеры – владельцы привилегированных акций акционерного общества, кроме кумулятивных, участвуют в общем собрании акционеров с правом голоса:

а) при решении вопросов о реорганизации и ликвидации

общества;

б) при внесении изменений и дополнений в устав общества, ограничивающих права акционеров – владельцев привилегированных акций этого типа;

в) во всех случаях;

г) в случае, если на годовом собрании акционеров не было принято решение о выплате дивидендов по акциям этой категории или было принято решение о неполной выплате дивидендов;

д) в случае, если объявленные дивиденды по этим акциям не выплачиваются.

19. Действующим законодательством установлен срок для обжалования решения общего собрания акционеров продолжительностью:

а) три года – для ничтожных решений;

б) один месяц – для оспоримых решений;

в) шесть месяцев – для всех решений;

г) три месяца – для оспоримых решений.

20. С какого момента начинает течь срок исковой давности для признания недействительной сделки с заинтересованностью?

а) с момента ее заключения;

б) с момента, когда акционер узнал или должен был узнать, что такая сделка заключена;

в) с момента, когда акционер узнал или должен был узнать о нарушении требований к порядку одобрения сделок с заинтересованностью;

г) с даты проведения годового собрания акционеров, в повестке дня которого значился вопрос об одобрении сделки с заинтересованностью.

21. С какого момента возникают права и обязанности единоличного исполнительного органа хозяйственного общества?

а) с момента внесения соответствующих изменений в ЕГРЮЛ;

б) с момента его назначения (избрания) полномочным органом управления хозяйственного общества.

22. Преимущественное право приобретения доли (части доли) в уставном капитале ООО возможно реализовать:

а) при отчуждении доли (части доли) по любому договору;

б) при отчуждении доли (части доли) по любому возмездному договору, в том числе мены, внесения вклада в уставный капитал хозяйственного общества;

в) только при отчуждении доли (части доли) по договору купли-продажи.

23. Список лиц, имеющих право на участие в общем собрании акционеров, должен быть составлен:

а) не позднее, чем за 20 дней до даты проведения общего собрания акционеров;

б) не ранее чем через 10 дней с даты принятия решения о проведении общего собрания акционеров и более чем за 50 дней;

в) не ранее даты принятия решения о проведении общего собрания акционеров и более, чем за 50 дней до его проведения.

24. Внеочередное общее собрание акционеров может быть инициировано:

а) только советом директоров;

б) только по требованию ревизионной комиссии (ревизора) или аудитора общества;

в) советом директоров, по требованию ревизионной комиссии (ревизора), аудитора общества, а также акционеров, являющихся владельцами не менее 10 % голосующих акций общества;

г) советом директоров, по требованию ревизионной комиссии (ревизора), аудитора общества, а также акционеров, являющихся владельцами 10 % обыкновенных акций общества.

25. Как может быть удостоверено решение общего собрания участников общества с ограниченной ответственностью?

а) нотариально;

б) председателем и секретарем собрания, если такой порядок удостоверения предусмотрен уставом, кроме случаев, прямо предусмотренных законом;

в) большинством голосов участников, принимавших участие в собрании.

26. Может ли регистратор, исполняющий функции счетной комиссии на общем собрании акционеров АО, не допустить для участия в собрании акционера, если данные предъявленного им паспорта не совпадают с паспортными данными, указанными в списке лиц, имеющих право на участие в общем собрании?

а) Да;

б) Нет.

27. Ревизионная комиссия (ревизор) может не избираться:

а) в обществе с ограниченной ответственностью;

б) в непубличном акционерном обществе;

в) при численности акционеров – владельцев голосующих акций менее 50;

г) в обществе с ограниченной ответственностью с численностью участников 15 и менее.

28. Акционерное общество может приобрести на свой баланс находящиеся в обращении акции в количестве:

а) не более 10 % уставного капитала общества;

б) в неограниченном количестве;

в) не менее 10 % уставного капитала общества;

г) не более 25 % уставного капитала общества.

29. Величина оценки имущества, вносимого в уставный капитал, произведенная учредителями, не может быть:

а) выше величины оценки, произведенной независимым оценщиком;

б) ниже величины оценки, произведенной независимым оценщиком.

30. Представляют ли права акции основного общества, приобретенные дочерним обществом («квазиказначейские» акции)?

а) да;

б) нет.

31. Крупная сделка, совершенная с нарушением закона:

а) ничтожна;

б) оспорима.

32. Сделка с заинтересованностью, совершенная с нарушением закона:

а) признается судом недействительной по формальным признакам, независимо от других обстоятельств;

б) может быть признана недействительной при условии, что совершение данной сделки повлекло или может повлечь за собой причинение убытков обществу или его участнику, обратившемуся с соответствующим иском, либо возникновение иных неблагоприятных последствий для них.

33. Кто несет ответственность в случае незаконного списания акций со счета акционера?

а) реестродержатель;

б) общество-эмитент;

в) общество-эмитент и реестродержатель солидарно.

Итоговые задания для внеаудиторной работы по теме 6.1

Письменные задания

1. Проведите сравнительно-правовой анализ правового статуса

а) хозяйственных товариществ, обществ и хозяйственного партнерства;

б) публичного, непубличного акционерного общества, общества с ограниченной ответственностью. Результаты сравнения представьте в форме таблиц.

2. Начертите структуру органов управления:

а) публичного акционерного общества;

б) общества с ограниченной ответственностью.

Отметьте обязательные к формированию и факультативные органы управления.

3. Составьте алгоритм действий:

а) для учреждения общества с ограниченной ответственностью;

б) для учреждения публичного акционерного общества.

4. Составьте алгоритм действий с указанием сроков их реализации и распределением обязанностей между службами коммерческой организации (юридической, финансово-экономической, бухгалтерией) при реорганизации акционерного общества путем преобразования в общество с ограниченной ответственностью.

5. Подготовьте протокол общего собрания участников об одобрении:

а) сделки с заинтересованностью;

б) крупной сделки.

6. Составьте алгоритм действий при приобретении свыше 30 % голосующих акций публичного акционерного общества с указанием сроков исполнения соответствующих действий.

Темы рефератов

1. Корпорации в российском и зарубежном правопорядках.
2. Понятие и виды корпораций.
3. Правовая природа корпоративных правоотношений.
4. Правовое регулирование организации и деятельности хозяйственных обществ внутренними документами.
5. Источники российского корпоративного права.
6. Особенности правового регулирования «компании одного лица» в российском корпоративном законодательстве.
7. Особенности правового положения хозяйственных обществ с государственной долей участия.
8. Правовой статус акционера.
9. Правовой статус участника.
10. Корпоративные права и обязанности.
11. Корпоративный договор как правовое средство регламентации прав и обязанностей участников хозяйственного общества.
12. Основания и правовые последствия установления корпоративного контроля.
13. Основания и порядок привлечения к ответственности основного хозяйственного общества по долгам дочернего.
14. Юридическая ответственность контролирующих лиц в корпоративном праве.
15. Правовое регулирование отчуждения доли (части доли) участником общества с ограниченной ответственностью.

16. Правовое регулирование перехода доли (части доли) к обществу с ограниченной ответственностью.

17. Преимущественное право приобретения доли участия в ООО: сущность, процедура, правовые последствия несоблюдения установленных законом требований.

18. Дробная акция: правовая природа, основания возникновения, предоставляемые права.

19. Конвертация акций: основания и порядок осуществления.

20. Правовой режим кумулятивных привилегированных акций по законодательству РФ.

21. Модели управления хозяйственным обществом (правовые аспекты).

22. Правовой статус единоличного исполнительного органа хозяйственного общества

23. Правовой статус управляющей организации как единоличного исполнительного органа хозяйственного общества.

24. Правовой режим крупных сделок, совершаемых хозяйственными обществами.

25. Правовой режим сделок, в совершении которых имеется заинтересованность, заключаемых хозяйственными обществами.

26. Сделки слияний и поглощений (правовой аспект).

27. Способы защиты прав акционеров и участников общества с ограниченной ответственностью.

28. Правовые средства противодействия корпоративному захвату и шантажу.

Тема 6.1.2
Производственные кооперативы

Литература

Основная

1. Абова Т. Е. Избранные труды. Гражданский и арбитражный процесс. Гражданское и хозяйственное право. М.: Статут, 2007.

2. Балабанов М. Общее учение о кооперации. М., 1928.

3. Быстров Г. Е. Государственное регулирование сельского хозяйства в России (понятия, функции, формы, методы): Теория, практика, проблемы // Правовое регулирование аграрных, земельных отношений, природопользования и охраны окружающей среды в сельском хозяйстве в России, Украине, Белоруссии, Казахстане, других странах СНГ и государствах ЕС: состояние, проблемы, пути совершенствования: международный сборник научных трудов аграрных и юридических высших

учебных заведений России, Украины, Белоруссии, Казахстана, других стран СНГ и государств ЕС / отв. ред. Г. Е. Быстров. М.: МСХА, 2009. Т. 1.

4. Быстров Г. Е. Совершенствование кооперативного законодательства: международный и российский правовой опыт // Проблемы совершенствования гражданского законодательства: Материалы IV Ежегодных научных чтений памяти профессора С. Н. Братуся. М.: Юриспруденция, 2010.

5. Быстров Г. Е. Актуальные проблемы развития законодательства о кооперации в России и зарубежных странах // Аграрное и земельное право. 2010. № 6(66).

6. Быстров Г. Е. Реформирование института кооператива в проекте Федерального закона «О внесении изменений в Гражданский кодекс Российской Федерации» // Законодательство и экономика. 2012. № 9.

7. Генкин Д. М. Краткий курс кооперативного права. М., 1929.

8. Карелина С. А. Производственный кооператив в структуре рыночной экономики (проблемы правового регулирования) (лекция в рамках учебного курса «Предпринимательское право») // Предпринимательское право. Приложение Бизнес и право в России и за рубежом. 2011. № 3.

9. Палладина М. И. Искаженная правовая природа организационно-правовых форм ведения сельского хозяйства // Государство и право. 2010.№ 3.

10. Суханов Е. А. Корпоративные организации в концепции развития гражданского законодательства РФ // Сфера услуг: гражданско-правовое регулирование: Сборник статей. М.: Инфотропик Медиа, 2011.

11. Суханов Е. А. Очерк сравнительного корпоративного права. Проблемы развития частного права: Сборник статей к юбилею Владимира Саурсеевича Ема / С. С. Алексеев, А. В. Асосков, В. Ю. Бузанов и др.; отв. ред. Е. А. Суханов, Н. В. Козлова. М.: Статут, 2011.

12. Суханов Е. А. Сравнительное корпоративное право. М.: Статут, 2014.

13. Устюкова В. В. Правовой статус сельскохозяйственных товаропроизводителей // Правовое обеспечение развития сельского хозяйства в России: Сборник статей. М., 2005.

Дополнительная

1. Боголюбов С. А. Законодательное обеспечение развития сельского хозяйства // Журнал российского права. 2007. № 9.

2. Демьяненко В. Сельскохозяйственный производственный кооператив (некоторые вопросы создания и деятельности) // Законодательство и экономика. 1999. № 12.

3. Демьяненко В. В. Крестьянская производственная кооперация в современной России: правовые проблемы становления и развития. Саратов, 2004.

4. Демьяненко В. В., Демьяненко В. Н. Крестьянская кооперация на рубеже XXI века: экономическая эффективность и социальная справедливость // Правоведение. 2001. № 4.

5. Козырь М. И. Сельскохозяйственная кооперация в России: проблемы совершенствования правового регулирования // Государство и право. 1998. № 11.

6. Шилова Н. П. Современные юридические модели регулирования создания и деятельности кооперативов в зарубежных странах // Актуальные проблемы российского права. 2013. № 2.

Нормативные акты

1. ГК РФ (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 05.05.2014) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.09.2014) // Российская газета. 1994. 8 декабря. № 238–239.

2. НКРФ (часть вторая) от 05 августа 2000 № 117-ФЗ // СЗ РФ. 2000. № 32. Ст. 3340.

3. Федеральный закон от 08 мая 1996 № 41-ФЗ «О производственных кооперативах» (ред. от 30.11.2011) // СЗ РФ. 1996. № 20. Ст. 2321.

4. Федеральный закон от 8 декабря 1995 № 193-ФЗ «О сельскохозяйственной кооперации» (ред. от 21.12.2013) // СЗ РФ. 1995. № 50. Ст. 4870.

5. Федеральный закон от 9 июля 2002 г. № 83-ФЗ «О финансовом оздоровлении сельскохозяйственных товаропроизводителей» // СЗ РФ. 2002. № 28. Ст. 2787.

6. Федеральный закон от 29 декабря 2006 г. № 264-ФЗ «О развитии сельского хозяйства» // СЗ РФ. 2007. № 1 (1 ч.). Ст. 27.

7. Постановление Правительства РФ от 14 июля 2012 г. № 717 «О Государственной программе развития сельского хозяйства и регулирования рынков сельскохозяйственной продукции, сырья и продовольствия на 2013–2020 годы» // СЗ РФ. 2012. № 32. Ст. 4549.

8. Распоряжение Правительства РФ от 30 ноября 2010 г. № 2136-р «Об утверждении Концепции устойчивого развития сельских территорий Российской Федерации на период до 2020 года» // СЗ РФ. 2010. № 50. Ст. 6748.

9. Закон Московской области № 95/2010-ОЗ от 16 июля 2010 г. «О развитии предпринимательской деятельности в

Московской области» //Ежедневные Новости. Подмосковье. 2010. № 134.

Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения

1. Производственный кооператив в соответствии со ст. 106.1 Гражданского кодекса РФ отнесен к самостоятельной организационно-правовой форме корпоративных коммерческих юридических лиц. Вместе с тем определение понятия производственного кооператива, содержащееся в названной статье, включает основные квалифицирующие признаки, отличающие его от таких корпоративных коммерческих организаций, как товарищества и общества. Вся совокупность данных признаков позволяет прийти к выводу о том, что производственный кооператив представляет собой и объединение капитала, и объединение лиц. Обоснуйте данный тезис. Как вы думаете, являются ли какие-либо признаки преобладающими? Изменится ли ответ на данный вопрос применительно к сельскохозяйственному производственному кооперативу?

2. ГК РФ, а вслед за ним и специальные законы о кооперативах именуют производственный кооператив как артель. Под артелью в России исторически понималась такая организация деятельности, которая характеризовалась совместным личным трудом участников и наступающей при недостатке имущества артели солидарной ответственностью участников личным имуществом по долгам артели. Какие нормы современного законодательства подтверждают правовую природу производственного кооператива как артели?

3. В п. 2 ст. 37 Закона «О сельскохозяйственной кооперации» закреплен принцип субсидиарной ответственности членов кооператива по его долгам. Кроме того, установлено, что члены производственного кооператива несут субсидиарную ответственность по обязательствам кооператива в размере, предусмотренном уставом кооператива, но не менее чем в размере 5 процентов своего пая. Вместе с тем в п. 2 ст. 8 Закона «О производственных кооперативах» к числу основных обязанностей члена кооператива отнесена обязанность нести предусмотренную указанным Законом и уставом кооператива субсидиарную ответственность по долгам кооператива. Однако, ни порядка, ни размера дополнительной ответственности членов кооператива не предусмотрено. Является ли, на ваш взгляд, достаточным указание в Законе «О производственных кооперативах» ссылки на устав кооператива? Является ли, на ваш

взгляд, обязательным установление в уставе или в указанном Законе размера и порядка субсидиарной ответственности членов кооператива? Как вы думаете, в каком порядке должен определяться размер субсидиарной ответственности? Является ли необходимым введение предела ответственности? В каком порядке возмещаются убытки кооператива, причиненные ему по вине члена данного кооператива?

4. В соответствии с п. 4 ст. 14 Закона «О сельскохозяйственной кооперации» производственный кооператив на основании решения общего собрания членов кооператива при прекращении членом кооператива трудовой деятельности в кооперативе вправе переоформить его членство в ассоциированное. В каких случаях возможно такое переоформление? Каковы права ассоциированного члена кооператива? Какова природа ассоциированного членства в кооперативе? В чем, на ваш взгляд, заключается причина введения института ассоциированного членства при правовом регулировании деятельности сельскохозяйственных производственных кооперативов и отсутствии такого института в Законе «О производственных кооперативах»? Чем, по вашему мнению, руководствовался законодатель при введении института ассоциированного членства? Проведите сравнительный анализ правового статуса ассоциированного члена кооператива с правовым статусом участника общества и товарищества.

5. Паевой фонд является первичной и обязательной составляющей имущества производственного кооператива, формируемой уже на этапе создания кооператива, определение размера которой с отражением его в уставе является обязательным условием государственной регистрации кооператива. Однако размер паевого фонда должен быть изначально рассчитан и экономически обоснован. Как вы думаете, в каком порядке определяется размер паевого фонда производственного кооператива?

6. Каково содержание права члена кооператива на пай? Тождественны ли понятия «пай» и «паевой взнос» члена производственного кооператива? В каких случаях и в каком порядке осуществляется оценка паевого взноса члена производственного кооператива? Проведите сравнительный анализ пая члена кооператива с долей в уставном капитале общества.

7. Пункт. 4 ст. 9 Закона «О производственных кооперативах» содержит положение, согласно которому член кооператива вправе передать свой пай или его часть другому члену кооператива, если иное не предусмотрено уставом кооператива. Возможна ли

безвозмездная передача пая? Каковы правовые последствия передачи пая? В соответствии с п. 4 ст. 16 Закона «О сельскохозяйственной кооперации» не допускается передача пая или его части лицу, не являющемуся членом производственного кооператива. С чем, по вашему мнению, связано введение соответствующего запрета в отношении сельскохозяйственных производственных кооперативов?

8. Согласно п. 1 ст. 22 Закона «О производственных кооперативах» член кооператива, решивший выйти из него, должен письменно предупредить об этом председателя (правление) не позднее, чем за 2 недели. Безусловна ли в этом случае свобода выхода члена кооператива? Может ли служить основанием для отказа в реализации этого права, к примеру, наличие задолженности члена кооператива перед кооперативом? Обоснуйте свой ответ. Является ли обращение члена кооператива с заявлением о выплате ему в полном объеме имущественного пая и получение суммы имущественного пая в полном объеме подтверждением волеизъявления члена кооператива о выходе из кооператива? Какова позиция судов по указанному вопросу?

9. В соответствии с абз. 2 п. 2 ст. 106.5 ГК РФ член правления кооператива может быть исключен из кооператива по решению общего собрания в связи с членством в аналогичном кооперативе. Отражением какого кооперативного принципа является данное положение ГК РФ? Как вы думаете, по какой причине данное положение закреплено в отношении члена правления кооператива? Может ли оно быть применено к любому члену кооператива? Каков порядок и основания исключения из кооператива ассоциированных членов?

10. В соответствии с действующим законодательством система органов управления кооператива включает в себя: общее собрание, наблюдательный совет и исполнительный орган (председатель или правление и председатель). Каков характер отношений, устанавливаемых между кооперативом и членами наблюдательного совета, членами правления, а также председателем правления? Законом «О сельскохозяйственной кооперации» допускается создание еще одного исполнительного органа – исполнительного директора. В соответствии с уставом кооператива ему может быть передан ряд полномочий председателя и правления кооператива. На основании решения общего собрания с исполнительным директором заключается трудовой договор (п. 8 ст. 26). Установлены ли Законом обязательные условия, при которых возможно заключение данного договора? Каков характер отношений, устанавливаемых между кооперативом, членами кооператива и исполнительным

директором?

11. В Законе «О производственных кооперативах» и в Законе «О сельскохозяйственной кооперации», а также в уставах кооперативов определена исключительная компетенция общего собрания кооператива. Исключительная компетенция общего собрания означает, что соответствующие вопросы не могут быть переданы на решение исполнительных органов. Предполагает ли принцип исключительности возможность решения вопросов, отнесенных к компетенции последних, общим собранием? Установлен ли в Законе «О производственных кооперативах» и в Законе «О сельскохозяйственной кооперации» принцип исключительной компетенции в отношении любого иного органа управления кооперативом, к примеру, наблюдательного совета?

12. Может ли идти речь о применении принципа «привлеченных менеджеров» в отношении органов управления кооператива? Каково соотношение компетенции наблюдательного совета и правления в кооперативе?

15. Каков правовой статус наемного работника в производственном кооперативе? Как вы считаете, деятельность, осуществляемая членами производственного кооператива, является трудовой или предпринимательской?

16. Каким образом в Законе «О сельскохозяйственной кооперации» решается вопрос о выплате дивидендов? Существует ли разница в порядке выплаты дивидендов по паевым взносам ассоциированных членов и дополнительным паевым взносам членов кооператива?

17. Гражданский кодекс РФ в статье 65.1 вводит деление юридических лиц на корпоративные и унитарные. Как установлено в п. 1 ст. 65.1 ГК РФ юридические лица, учредители (участники) которых обладают правом участия (членства) в них и формируют их высший орган в соответствии с п. 1 ст. 65.3 кодекса, являются корпоративными юридическими лицами (корпорациями). При этом производственные кооперативы отнесены к числу корпораций. Какие, на ваш взгляд, признаки производственного кооператива, закрепленные в ст. 106.1 ГК РФ, а также Законе «О производственных кооперативах» и в Законе «О сельскохозяйственной кооперации», позволяют отнести производственные кооперативы к числу корпораций? Можно ли говорить о существовании основного квалифицирующего признака, позволяющего утверждать, что производственный кооператив – это корпорация?

Задачи

1. Гражданин Иванов обязан был внести паевой взнос в полном объеме до 1 декабря 2009 г. Позднее Иванов по решению общего собрания был исключен из кооператива. Иванов обратился в суд с иском о его восстановлении в качестве члена сельскохозяйственного кооператива, мотивируя свою просьбу тем, что для исключения из членов сельскохозяйственного кооператива предусмотрен особый порядок. Кроме того, в исковом заявлении Иванов просил обязать сельскохозяйственный кооператив произвести выплаты (помимо стоимости пая) премии и доплаты, причитающихся ему по итогам текущего финансового года.

Какое решение должен принять суд?

2. Общим собранием членов сельскохозяйственного кооператива было отказано одному из членов в возможности передачи своего пая гражданину А. Позднее член кооператива обратился в суд с иском о признании недействительным решения общего собрания в части, касающейся оснований отказа в возможности передачи пая гражданину А. Свою просьбу член кооператива основывал на том, что решение по этому вопросу член кооператива принимает самостоятельно, исходя из п. 3 ст. 106.5 ГК РФ.

Дайте правовую оценку сложившейся ситуации.

3. Граждане С., В. и Т. обратились в арбитражный суд с иском к АО «Правда» о признании недействительным протокола № 4 общего собрания о реорганизации путем преобразования, поскольку отсутствует решение общего собрания членов колхоза «Правда» о реорганизации в АО.

Истцы указали на то, что в нарушение п. 8 ст. 41 Закона «О сельскохозяйственной кооперации», ст. 106.6 ГК РФ решение о преобразовании колхоза в АО «Правда» было принято без единогласного голосования всех членов колхоза.

Арбитражным судом установлено, что общее собрание членов колхоза «Правда» состоялось. Согласно п. 51 устава колхоза порядок его реорганизации определяется в соответствии с действующим законодательством.

Кроме того, уставом колхоза предусмотрено, что собрание членов колхоза правомочно решать вопросы в присутствии не менее 1/2 членов колхоза и 2/3 от числа работающих. Решение считается принятым, если за него проголосовало более половины присутствующих. На собрании присутствовал 141 член колхоза (всего в колхозе 256 членов), что составляет 96,6 % от общего числа работающих членов колхоза.

За принятие решения о реорганизации проголосовали более половины присутствующих.

Является ли законным и обоснованным решение общего собрания членов колхоза «Правда» о реорганизации в АО?

4. Производственный кооператив «Луч» зарегистрирован в качестве юридического лица в 1992 году. С 1992 года гражданин Ковалев А. Г. являлся членом ПК «Луч», осуществлял личное трудовое участие в деятельности кооператива, с 2010 года – не участвовал в деятельности кооператива личным трудом, вносил дополнительный паевой взнос.

Решением общего собрания членов производственного кооператива «Луч» от 23.11.2011 г. утвержден Устав в новой редакции, в одном из пунктов которого предусмотрено участие членов кооператива в деятельности кооператива личным трудом либо путем внесения ежемесячного дополнительного взноса в размере 10 % от фактической стоимости имеющегося пая члена кооператива.

Уставом кооператива установлено, что оплата ежемесячного взноса членом кооператива, не принимающим личного трудового участия в деятельности кооператива, производится не позднее последнего рабочего дня каждого месяца; стоимость пая для исчисления ежемесячного взноса определяется за отчетный период предыдущего финансового года.

В 2011 г., после утверждения Устава в новой редакции Ковалев А. Г. обратился к председателю ПК «Луч» с заявлением, в котором просил считать его выбывшим из состава членов кооператива с 13.08.2011, а также выделить имущество, соответствующее его паю согласно Уставу.

При расчете суммы, подлежащей выплате Ковалеву А. Г. при выходе из кооператива, ПК «Луч» исходил из наличия у Ковалева А. Г. задолженности по внесению ежемесячных дополнительных паевых взносов согласно положениям, закрепленным в уставе кооператива.

Ковалев А. Г. с соответствующим расчетом и размером определенной к выплате суммы не согласился, обратился в арбитражный суд за взысканием стоимости пая в самостоятельно определенном размере.

Правомерно ли установление кооперативом обязанности по внесению периодических дополнительных взносов? Каким образом должен устанавливаться размер суммы, подлежащей выплате Ковалеву А. Г.? Учитывается ли задолженность по внесению дополнительных паевых взносов при определении размера суммы, подлежащей выплате Ковалеву А. Г.? Влияет ли на порядок определения размера суммы, подлежащей выплате Ковалеву А. Г., наличие в кооперативе неделимого фонда?

5. На общем собрании членов кооператива «Заря» было

принято решение об исключении из числа членов кооператива граждан Е., П., Б. по причине неосуществления личного трудового участия, и граждан М., Н., Р. по причине участия в профсоюзной организации, поскольку в уставе кооператива установлено, что член кооператива добровольно принимает на себя обязанности не быть членом союзов, объединений, фондов и других юридических лиц, имеющих отношение к трудовому или иному участию членов ПК в данном кооперативе. Член производственного кооператива, являющийся членом вышеуказанных юридических лиц, должен прекратить свое членство в производственном кооперативе.

Не согласившись с принятым кооперативом решением Е., П., Б., М., Н., Р. обратились в суд с исковым заявлением о признании недействительным решения общего собрания членов кооператива от 23.12.2013, оформленного протоколом от 23.12.2013 № 31 в части исключения истцов из членов кооператива; о восстановлении истцов в членах кооператива; о признании недействительными приказов о прекращении трудовых отношений с истцами в связи с прекращением членства в кооперативе.

В ходе рассмотрения дела судом установлено, что на общем собрании присутствовало 30 членов кооператива, при этом общее число членов кооператива 50, из них принимающих личное трудовое участие – 45. Судом также установлено, что за увольнение Е., Б., Н., М. голосовало 26 членов кооператива, за увольнение П. и Р. – 10. Доказательств неосуществления личного трудового участия Е. и П. суду не предоставлено.

Какие обстоятельства, имеющие существенное значение для рассмотрения данного дела, надлежит установить суду? Обоснованно ли исключение истцов из членов кооператива? Правомочно ли общее собрание членов кооператива принимать соответствующее решение? Со ссылками на соответствующие нормы права определите, исковые заявления каких граждан подлежат удовлетворению, и в удовлетворении каких требований должно быть отказано? Изменится ли ответ на данный вопрос в случае, если будет установлено, что нарушен порядок созыва и проведения общего собрания?

Какое решение надлежало бы принять суду в случае, если из 50 членов кооператива число членов кооператива, принимающих личное трудовое участие в его деятельности, составляло бы 32 человека? Соответствует ли данное соотношение членов кооператива нормам права? Если нет, то какие правовые последствия установлены законодательством?

6. Производственный кооператив «Радуга» в лице председателя кооператива С., а также члены кооператива М. и А.

обратились в арбитражный суд в порядке, предусмотренном гл. 24 АПК РФ, с заявлением о признании недействительным протокола общего собрания членов ПК «Радуга» по той причине, что их, как участников данного кооператива, не извещали о созыве и проведении общего собрания участников, на данном собрании они не присутствовали. В качестве доказательства в материалы дела представлена копия протокола общего собрания, из которого видно, что протокол со стороны М. и А. не подписан.

Подлежат ли заявленные исковые требования удовлетворению? Какими нормами права надлежит руководствоваться суду? Правомерно ли заявление в суд соответствующего требования? Какое решение должен принять суд с учетом доказанности факта ненадлежащего извещения истцов о проведении общего собрания? В случае принятия судом первой инстанции решения об удовлетворении заявленных требований и его последующего обжалования в суд апелляционной инстанции – какое решение должен принять суд апелляционной инстанции?

7. Члены производственного кооператива Д. и З. обратились в Арбитражный суд с исковым требованием: 1) о признании недействительными решения общего собрания кооператива, оформленного протоколом № 13 от 17.10.2013, по вопросам повестки дня: а) о реорганизации кооператива в форме преобразования в общество с ограниченной ответственностью;

б) об утверждении наименования создаваемого в процессе реорганизации юридического лица; в) об утверждении устава общества с ограниченной ответственностью; 2) о признании недействительными решений налогового органа о внесении в ЕГРЮЛ сведений о прекращении деятельности кооператива при реорганизации в форме преобразования и о создании юридического лица путем реорганизации в форме преобразования, принятых на основании оспариваемого решения общего собрания членов кооператива.

В качестве оснований заявленных требований истцы указали, что участия в собрании не принимали. В ходе рассмотрения дела судом установлено, что на общем собрании присутствовало 15 членов кооператива, при этом общее число членов кооператива 25, из них, принимающих личное трудовое участие – 20; решение по вопросам повестки дня принято 2/3 голосов от числа членов кооператива, принявших участие в собрании; уведомления о проведении собрания были направлены членам кооператива за десять дней до проведения собрания; на собрании принимались решения по вопросам, не включенным в повестку дня.

Дайте оценку заявленным требованиям и установленным

судом обстоятельствам.

8. Сельскохозяйственный производственный кооператив «Солнечный» в лице председателя кооператива Р. обратился в арбитражный суд с заявлением о признании недействительным решения налогового органа от 18.07.2013 «О привлечении к ответственности за совершение налогового правонарушения».

По результатам проверки в представленной производственным кооперативом налоговой декларации налоговым органом сделан вывод о том, что кооператив не являлся сельскохозяйственным товаропроизводителем по смыслу положений п. 2 и п. 2.1 ст. 346.2 НК РФ, в связи с чем неправомерно применил налоговую ставку 0 процентов.

В ходе судебного заседания налоговый орган привел довод о том, что заявитель не производил сельскохозяйственную продукцию самостоятельно, а привлек к производству продукции третьих лиц по договору о совместной деятельности. То обстоятельство, что доля реализованной спорной продукции от общего объема полученного кооперативом дохода составляет 75 %, налоговым органом не оспаривается.

Какое решение надлежит принять арбитражному суду? Какое решение должен принять суд в случае, если будет установлено, что кооператив лишь осуществлял первичную и последующую (промышленную) переработку продукции из сельскохозяйственного сырья несобственного производства, и доля дохода от реализации такой продукции в общем объеме полученных им доходов от реализации товаров составила 95 %?

9. По инициативе председателя кооператива без предварительного уведомления членов кооператива на общем собрании числом голосов не более одной трети от числа членов кооператива были приняты изменения в устав кооператива следующего содержания:

а) член кооператива обязан внести к моменту регистрации кооператива не менее 10 % паевого взноса, а оставшуюся часть в течение 2-х лет с момента регистрации;

б) кооператив имеет право выпускать акции, облигации и обязываться по векселям;

в) в случае смерти участника кооператива его наследники не могут быть приняты в члены кооператива, им выплачивается стоимость паевого взноса умершего члена кооператива;

г) резервный фонд в кооперативе не формируется.

Правомерно ли принятие соответствующих изменений в устав? Какие ошибки допущены при принятии решения о внесении изменений в устав кооператива? Ответ мотивируйте ссылками на законодательство. Изменится ли ответ на данный

вопрос при рассмотрении изложенных обстоятельств в отношении сельскохозяйственного производственного кооператива?

Деловая игра

Цель игры

Более глубокое изучение правового режима имущества кооператива, способов защиты прав членов кооператива / кооператива. Развитие навыков аргументации своей позиции в письменной форме и в ходе публичных выступлений.

Участники

1. Представитель истца;
2. Представитель ответчика;
3. Третье лицо;
4. Судья.

Диспозиция

Наследники умершего члена сельскохозяйственного производственного кооператива обратились к нотариусу, указав в составе наследственной массы землю (земельную долю) площадью 2,5 га. В подтверждение данного обстоятельства нотариусу представлена копия свидетельства о праве собственности на землю площадью 2,5 га в праве общей долевой собственности на земельный участок площадью 3114 га, выданное наследодателю 19.03.1994 г. Нотариусом отказано в выдаче свидетельства о праве на наследство на земельный участок (земельную долю) в связи с недостаточностью документов, представленных наследниками. Не согласившись с данным обстоятельством, наследники умершего члена сельскохозяйственного производственного кооператива обратились в суд с исковым заявлением о признании за истцами в порядке наследования права собственности на землю (земельную долю) площадью 2,5 га (что составляет 1/382 долю в составе земельного участка с кадастровым номером 70:61:0000:13). Основанием для обращения в суд явилось наличие у наследодателя свидетельства о праве собственности на земельную долю от 19.03.1994 г. и мнение истцов, что наследодатель в течение жизни не распоряжался спорной земельной долей. Ответчиком по делу является СПК «Заря», созданный в порядке реорганизации совхоза «Заря» 12.06.1992 г. Нотариус привлечен к делу в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора.

Задание

Подготовить материалы досудебной переписки сторон, исковое заявление и отзыв на исковое заявление, собрать доказательства в поддержку позиции истца и ответчика, затребовать необходимые доказательства у компетентных государственных органов, смоделировать судебное заседание.

Письменные задания

1. Проведите сравнительный анализ правового положения членов и ассоциированных членов сельскохозяйственного производственного кооператива. Результаты сравнения оформите в виде таблицы.

2. Проведите сравнительный анализ структуры и основных функций органов управления в производственном кооперативе и сельскохозяйственном производственном кооперативе. Результаты сравнения оформите в виде таблицы.

3. Проведите сравнительный анализ порядка проведения общего собрания членов, норм представительства участников, кворума при принятии решений в производственном кооперативе и сельскохозяйственном производственном кооперативе. Результаты сравнения оформите в виде таблицы.

Тесты

Выберите один или несколько правильных ответов:

1. Кооператив образуется исключительно:

а) по решению его учредителей;

б) по решению собрания членов кооператива;

в) по решению пайщиков.

2. Число членов кооператива может быть:

а) менее чем 3 человека;

б) не более 7 человек;

в) не менее чем 5 человек.

3. Учредительными документами кооператива являются:

а) устав;

б) устав и учредительный договор;

в) учредительный договор.

4. Членом кооператива может быть лицо, достигшее:

а) 15 лет;

б) 18 лет;

в) 16 лет;

г) 14 лет.

5. Пай состоит из:

а) паевых взносов членов кооператива;

б) соответствующей части чистых активов кооператива (за исключением неделимого фонда);

в) паевых взносов членов кооператива и соответствующей части чистых активов кооператива (за исключением неделимого

фонда).

6. Член кооператива к моменту государственной регистрации кооператива обязан внести:

а) не менее чем 5 % паевого взноса;

б) не менее чем 10 % паевого взноса;

в) не менее чем 10 % паевого фонда;

г) 50 % паевого взноса.

7. Размер паевого взноса устанавливается:

а) по решению учредителей;

б) уставом кооператива;

в) по решению пайщиков.

8. Паевой фонд кооператива образуют:

а) паевые взносы членов кооператива;

б) паевые взносы и средства неделимого фонда;

в) паи членов кооператива.

9. Число работников производственного кооператива:

а) не должно превышать число членов этого кооператива;

б) не должно превышать 25 % от числа членов кооператива;

в) не должно превышать 50 % от числа членов кооператива.

10. Прибыль производственного кооператива распределяется между его членами в соответствии с:

а) размером пая;

б) трудовым участием;

в) размером пая и трудовым участием;

г) решением общего собрания.

11. Обращение взыскания на пай члена производственного кооператива по собственным долгам члена кооператива:

а) не допускается;

б) допускается лишь при недостатке иного его имущества;

в) допускается лишь по решению общего собрания кооператива.

12. Член производственного кооператива может быть исключен из кооператива:

а) по решению исполнительного директора;

б) по решению общего собрания членов кооператива;

в) по решению правления кооператива.

13. Наблюдательный совет в производственном кооперативе:

а) создается в обязательном порядке;

б) может быть создан в кооперативе с числом членов более пятидесяти;

в) не создается.

14. Распределение прибыли и убытков кооператива осуществляется:

а) по решению наблюдательного совета;

б) по решению общего собрания членов кооператива;

в) по решению правления кооператива.

15. Решение об изменении устава кооператива принимается

а) двумя третями голосов присутствующих на общем собрании членов кооператива;

б) по единогласному решению членов кооператива;

в) тремя четвертями голосов присутствующих на общем собрании членов кооператива.

16. Регламент работы общего собрания членов кооператива и порядок голосования (открытое или тайное) определяются:

а) наблюдательным советом;

б) общим собранием членов кооператива;

в) правлением (председателем) кооператива.

17. Члены сельскохозяйственного производственного кооператива несут субсидиарную ответственность по обязательствам кооператива:

а) в размере своего пая;

б) в размере, предусмотренном уставом кооператива, но не менее чем в размере 5 процентов своего пая;

в) в размере, предусмотренном уставом кооператива.

18. Дивиденд – часть прибыли сельскохозяйственного производственного кооператива, выплачиваемая:

а) по дополнительным паям членов кооператива;

б) по паевым взносам ассоциированных членов кооператива;

в) по приращенным паям членов кооператива.

19. Вопрос об исключении из членов сельскохозяйственного производственного кооператива:

а) решается общим собранием членов кооператива;

б) предварительно рассматривает правление кооператива, решение которого подлежит утверждению наблюдательным советом кооператива, а затем общим собранием членов кооператива;

в) решается правлением (председателем) кооператива, а затем подлежит утверждению общим собранием членов кооператива.

20. Отказ в письменной форме члена сельскохозяйственного производственного кооператива, которому направляется уведомление о созыве общего собрания, от его получения:

а) не допускается;

б) означает, что данный член кооператива уведомлен о созыве общего собрания членов кооператива;

в) означает, что данный член кооператива не уведомлен о созыве общего собрания членов кооператива.

21. Решение о погашении приращенных паев, выплате

дивидендов или кооперативных выплат в сельскохозяйственном производственном кооперативе принимается:

а) общим собранием членов кооператива;

б) наблюдательным советом кооператива, а затем подлежит утверждению общим собранием членов кооператива;

в) правлением кооператива совместно с наблюдательным советом кооператива.

Задания для внеаудиторной работы

Правовые заключения

1. Исключенный член кооператива потребовал выдачи ему в счет его пая земельного участка. Дайте правовую оценку сложившейся ситуации и выработайте рекомендации по поведению:

1) исключенного члена кооператива;

2) Какие обстоятельства, имеющие существенное значение, подлежат установлению в рассматриваемом случае?

2. После смерти члена производственного кооператива, его наследники начали претендовать на его долю в данном кооперативе. Дайте правовую оценку сложившейся ситуации. Возможно ли удовлетворить просьбу указанных лиц?

3. Член кооператива, не извещенный о месте, дате и времени проведения общего собрания членов кооператива, принял решение об оспаривании в судебном порядке решения общего собрания кооператива, на котором было принято решение о его исключении. Дайте правовую оценку сложившейся ситуации и выработайте рекомендации по поведению члена кооператива, которому не известны причины постановки вопроса о его исключении. Возможно ли решение указанной проблемы во внесудебном порядке? Изменится ли позиция в случае невключения спорного вопроса в повестку дня общего собрания членов кооператива?

Задания по обобщению судебной практики

1. Обобщите судебно-арбитражную практику, касающуюся порядка выплаты стоимости пая или выдачи другого имущества при выходе из членов кооператива.

2. Обобщите судебно-арбитражную практику, касающуюся порядка подготовки, проведения и принятия решений общим собранием членов кооператива.

3. Обобщите судебно-арбитражную практику о признании недействительными сделок кооператива.

4. Обобщите судебно-арбитражную практику о признании

недействительными решений органов управления производственного кооператива.

5. Обобщите судебно-арбитражную практику, касающуюся вопроса об основных квалифицирующих признаках, позволяющих отнести сельскохозяйственный производственный кооператив к числу сельскохозяйственных товаропроизводителей.

Задания по составлению документов

1. Подготовьте проект Положения о паевом фонде производственного кооператива.

2. Подготовьте проект Положения о порядке распределения прибыли в производственном кооперативе.

3. Сформулируйте рекомендации по составлению трудового договора с исполнительным директором сельскохозяйственного производственного кооператива.

4. Подготовьте документ, определяющий порядок выхода из кооператива и переход пая.

5. Подготовьте проект Протокола общего собрания членов сельскохозяйственного производственного кооператива по вопросу передачи ряда полномочий председателя кооператива и правления кооператива исполнительному директору.

Работа с иностранными источниками

Прочитайте отрывок из Доклада Генерального Секретаря ООН «Кооперативы в процессе социального развития и проведение Международного года кооперативов (68 сессия)» *и ответьте на вопросы.*

The General Assembly may wish to consider the following recommendations to promote the continued growth of cooperatives and further extend their socioeconomic impact, and to invite Governments and international organizations, in partnership with cooperatives and cooperative organizations, to:

(a) Strengthen and build the capacity of all forms of cooperatives, especially those run by the poor, young people, women, persons with disability and other vulnerable groups, so that they can empower people to transform their lives and communities positively and build inclusive societies;

(b) Review the prevailing policies, laws and regulations affecting cooperatives and identify strategies for the creation of a supportive environment by establishing or improving national legislative frameworks in support of cooperative growth;

(c) Raise public awareness of the nature of cooperatives, their strengths, their values and principles, and their contribution to sustainable development;

(d) Intensify and expand the availability and accessibility of

research on the operation and contribution of cooperatives and establish methodologies for the collection and dissemination of comparable global data on cooperatives and their good practices;

(e) Encourage and support cooperation among cooperatives and their stakeholders to promote further growth of cooperative enterprises and to expand their contribution to social and economic development[53].

Какие основные меры, направленные на содействие дальнейшему развитию кооперативов и усилению их социально-экономической роли в обществе, предлагает Генеральная Ассамблея ООН? Какие из приведенных рекомендаций, на ваш взгляд, носят наиболее действенный характер? Какие дополнительные меры и рекомендации, содействующие повышению роли кооперативов в современном обществе, вы можете предложить?

Темы рефератов

1. Источники правого регулирования деятельности производственных кооперативов.

2. Паевой фонд производственного кооператива: понятие, порядок формирования, источники использования.

3. Корпоративное управление и контроль в производственном кооперативе.

4. Формы и способы реализации принципа самоуправления в производственном кооперативе.

5. Защита прав кооператива при прекращении членства его участника.

6. Устав производственного кооператива: правовое значение и содержание.

7. Принципы организации и деятельности производственных кооперативов, закрепленные в российском и международном праве: сравнительно-правовой аспект.

8. Ассоциированное членство в сельскохозяйственном производственном кооперативе.

Темы эссе

1. Кооператив представляет собой уникальную организационно-правовую форму предпринимательской деятельности, являясь и объединением лиц, и объединением капитала. Выразите свое мнение относительно того, почему кооператив не нашел «свою нишу» в экономике нашей страны. Возможны ли альтернативы кооперативной формы ведения предпринимательства?

2. В соответствии с п. 2 ст. 50 ГК РФ юридические лица, являющиеся коммерческими организациями, могут создаваться в организационно-правовых формах как производственных

кооперативов, так и крестьянских (фермерских) хозяйств. Выразите свое мнение относительно того, в чем заключаются преимущества и недостатки указанных организационно-правовых форм предпринимательской деятельности. Является ли какая-либо из указанных форм ведения предпринимательства более предпочтительной для сельского хозяйства России?

Контрольные вопросы

1. Могут ли быть в соответствии с законодательством РФ членами производственного кооператива иностранцы и лица без гражданства?
2. Кто может быть членом производственного кооператива?
3. Возможно ли применение к члену производственного кооператива термина «участник»?
4. Может ли быть юридическое лицо членом производственного кооператива?
5. Что представляет собой ассоциированный член кооператива?
6. Могут ли граждане быть членами нескольких кооперативов?
7. Каким органом управления кооператива утверждается его устав?
8. Что представляет собой паевой фонд производственного кооператива, и каков порядок его формирования?
9. Вправе ли производственный кооператив выпускать акции?
10. В каких случаях создаются неделимые фонды в кооперативе?
11. Может ли быть распределена часть прибыли кооператива между его наемными работниками?
12. Что включает в себя понятие «имущество кооператива»?
13. Что такое кооперативные выплаты?
14. Каковы основания прекращения членства в производственном кооперативе?
15. Имеет ли право член кооператива, исключенный из него, на получение пая и других выплат, предусмотренных уставом кооператива?
16. Какова компетенция общего собрания кооператива?
17. Всегда ли в кооперативе формируется правление кооператива и наблюдательный совет?
18. Каковы условия и порядок возврата пая выходящему члену кооператива?
19. Каковы особенности ответственности кооператива и его

членов по обязательствам кооператива в период его ликвидации.

20. Каковы основные права и обязанности членов производственных кооперативов?

Тема 6.2
Предпринимательские объединения

Литература

Основная

1. Корпоративное право: учебник / под ред. Шиткиной И. С. Издание 4. М.: Кнорус, 2016.

2. Кулагин М. И. Государственно-монополистический капитализм и юридическое лицо. // В кн. Избранные труды. М., 1999.

3. Лаптев В. А. Предпринимательские объединения: холдинги, финансово-промышленные группы, простые товарищества. М., 2008.

4. Тотьев К. Ю. Экономическая зависимость и её экономико-правовое значение. // В кн.: Модернизация экономики и глобализация: В 3 кн. Кн. 3. / Отв. ред.: Е. Г. Ясин. Кн. 3. М.: Издательский дом ГУ-ВШЭ, 2009.

5. Шиткина И. С. Правовое регулирование экономической зависимости // Право и бизнес в условиях экономического кризиса: опыт России и Германии / отв. ред. Е. П. Губин, Е. Б. Лаутс. М.: Юрист, 2010 // СПС «КонсультантПлюс».

6. Шиткина И. С. «Снятие корпоративной вуали» в российском праве: правовое регулирование и практика применения // Хозяйство и право. 2012. № 2 // СПС «КонсультантПлюс».

7. Шиткина И. С. Холдинги. Правовое регулирование экономической зависимости. Управление в группе компаний. М., 2008.

8. Шиткина И. С. Правовое регулирование холдинговых объединений. Учебно-методическое пособие. М., 2006.

9. Шиткина И. С. Предпринимательские объединения. М., 2001.

10. Шиткина И. С. Изменения в положениях Гражданского кодекса РФ о юридических лицах: анализ новелл и практические советы // Хозяйство и право. 2014. № 7.

Дополнительная

1. Архиерейский А. Б. Передача имущества в пользу материнской компании: гражданско-правовые аспекты налоговой

льготы // Вестник ВАС РФ. 2007. № 11.

2. Горбунов А. Р. Дочерние компании, филиалы, холдинги. М., 2002.

3. Копина А. А. Проблемы определения взаимозависимости лиц по признаку прямого и (или) косвенного участия одной организации в другой // Финансовое право. 2006. № 1 // СПС «КонульстантПлюс».

4. Рузакова Е. В. Предпринимательские многосубъектные образования: правовая модель и действительность // Правовое положение субъектов предпринимательской деятельности. Сб. науч. трудов под ред. В. С. Белых. Екатеринбург. 2002.

5. Шиткина И. С. Правовая природа и процедура корпоративного оформления договора о создании консолидированной группы налогоплательщиков // Хозяйство и право. 2012. № 4.

6. Шиткина И. С. О проблеме обязательных указаний основного общества дочернему // Хозяйство и право. 2006. № 7.

7. Шиткина И. С. Способы финансирования в холдинге // Корпоративный юрист. 2008. № 7, 8.

8. Шиткина И. С. Вопросы корпоративного права в проекте федерального закона о внесении изменений в Гражданский кодекс РФ. Хозяйство и право. 2012. № 6.

Нормативные акты

1. ГК РФ (часть первая) от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ // СЗ РФ. 1994. № 32. Ст. 3301.

2. НК РФ (часть первая) от 31 июля 1998 года № 146-ФЗ // СЗ РФ. 1998. № 31. Ст. 3824.

3. Федеральный закон от 26 декабря 1995 года № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» // СЗ РФ. 1996. № 1. Ст. 1.

4. Федеральный закон от 8 февраля 1998 года № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» // СЗ РФ. 1998. № 7. Ст. 785.

5. Федеральный закон от 22 апреля 1996 года № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг» // СЗ РФ. 1996. № 17. Ст. 1918.

6. Федеральный закон от 2 декабря 1990 года № 395-1 «О банках и банковской деятельности» // Ведомости СНД РСФСР. 1990. № 27. Ст. 357.

7. Федеральный закон от 26 октября 2002 года № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» // СЗ РФ. 2002. № 43. Ст. 4190.

8. ФЗ от 29 июня 2015 года № 210-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации и признании утратившими силу отдельных положений

законодательных актов Российской Федерации».

9. ФЗ от 29 июня 2015 года № 209-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в части введения возможности использования юридическими лицами типовых уставов».

10. Федеральный закон от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» // СЗ РФ. 2006. № 31 (ч.1). Ст. 3434.

11. Федеральный закон от 9 июля 1999 года № 160-ФЗ» Об иностранных инвестициях в Российской Федерации» (с изм. и доп.) // СЗ РФ. 1999. № 28. Ст. 3493.

12. Федеральный закон от 29 апреля 2008 года № 57-ФЗ «О порядке осуществления иностранных инвестиций в хозяйственные общества, имеющие стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства» // СЗ РФ. 2008. № 18. Ст. 1940.

13. Закон РСФСР от 22 марта 1991 года № 948-1 «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках» // Ведомости СНД и ВС РСФСР. 1991. № 16. Ст. 499 (частично утратил силу в связи с принятием Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции»).

14. Соглашение между Правительством РФ и Правительством Республики Кипр от 05.12.1998 (в ред. от 07.10.2010) «Об избежании двойного налогообложения в отношении налогов на доходы и капитал» // СПС «КонсультантПлюс».

15. Указ Президента РФ от 16.11.1992 № 1392 «О мерах по реализации промышленной политики при приватизации государственных предприятий» (вместе с «Временным положением о холдинговых компаниях, создаваемых при преобразовании государственных предприятий в акционерные общества» // СПС «КонсультантПлюс».

16. Directive (EU) 2015/849 of the European parliament and of the Council of 20 May 2015 on the prevention of the use of the financial system for the purposes of money laundering or terrorist financing.

Судебная практика

1. Постановление Конституционного Суда РФ от 10 апреля 2003 года № 5-П по делу о проверке конституционности п. 1 ст. 84 Федерального закона «Об акционерных обществах» в связи с жалобой открытого акционерного общества «Приаргунское».

2. Постановления Пленумов Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ от 1 июля 1996 г. № 6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой ГК РФ».

3. Постановление Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 9 декабря 1999 г. № 90/14 «О некоторых вопросах применения Федерального закона «Об обществах с ограниченной ответственностью».

4. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации».

5. Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ № 62 от 30 июля 2013 года «О некоторых вопросах возмещения убытков лицами, входящими в состав органов юридического лица».

6. Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 16 мая 2014 г. № 28 «О некоторых вопросах, связанных с оспариванием крупных сделок и сделок с заинтересованностью».

7. Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда от 12 октября 2006 г. № 53 «Об оценке арбитражными судами обоснованности получения налогоплательщиком налоговой выгоды».

8. Постановление Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 № 30 (ред. от 14.10.2010) «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства».

Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения

1. В чем, с вашей точки зрения, заключаются различия между предпринимательским объединением и объединением предпринимателей?

2. Как соотносятся понятия «предпринимательское объединение», «группа компаний», «корпорация», «холдинг»?

3. Раскройте понятия «холдинг», «холдинговая компания». Юридические лица каких организационно-правовых форм могут входить в состав холдинга? Может ли хозяйственное партнерство входить в состав холдинга в качестве:

а) контролирующего лица;

б) подконтрольного лица.

4. Как, с вашей точки зрения, соотносятся понятия «холдинговые отношения» и «отношения дочерности»? Всегда ли при наличии отношений дочерности мы можем говорить о возникновении холдинга?

5. Что вы понимаете под экономическим контролем в холдинге?

6. В каких сферах законодательства используется понятие «контролирующее лицо», и каковы правовые последствия

установления контроля одного субъекта предпринимательской деятельности над другим?

7. Какие критерии следует использовать судам при установлении «фактической возможности определять действия юридического лица» в соответствии с п. 3 ст. 53.1 ГК РФ?

8. Что такое преобладающая доля участия в уставном капитале или «контрольный пакет акций»? Можно ли считать 30 % обыкновенных акций акционерного общества контрольным пакетом? Что такое «блокирующий пакет акций»?

9. С вашей точки зрения, договор о передаче полномочий единоличного исполнительного органа управляющей организации может лежать в основе возникновения отношений дочерности?

10. Можно ли рассматривать как возможное основание возникновения дочерности договор, предусмотренный п. 9 ст. 67.2 ГК РФ?

11. Федеральным законом № 99-ФЗ от 5 мая 2014 года, а затем Федеральным законом № 210-ФЗ от 29 июня 2015 года в ГК РФ были внесены поправки, изменяющие подходы к институту ответственности основного общества по обязательствам дочернего (ст. 67.3 ГК РФ). В чем выразились эти изменения и в связи с чем они были внесены, по вашему мнению?

Задания по комментированию норм права

1. Прокомментируйте положения ст. 4 Закона о банках и банковской деятельности. Чем отличается банковский холдинг от банковской группы? Каковы основные признаки банковского холдинга и банковской группы?

2. Прокомментируйте предусмотренное п. 1 ст. 67.3 ГК РФ основание установления дочерности «иным образом имеет возможность определять решения принимаемые таким обществом».

3. Сравните положения п. 2 ст. 67.3 ГК РФ, п. 3 ст. 6 Закона «Об акционерных обществах» и п. 3 ст. 6 Закона «Об обществах с ограниченной ответственностью» в части оснований и порядка привлечения к ответственности основного хозяйственного общества по долгам дочернего.

4. Прокомментируйте п. 3 ст. 53. 1 ГК РФ в части оснований и правовых последствий «фактического контроля». Как соотносится эта норма с положениями ст. 67.3 ГК РФ, определяющими отношения дочерности?

Задачи

1. Может ли быть установлена дочерность хозяйственного общества «А» в отношении хозяйственного общества «Б» по критерию «фактической возможности определять действия юридического лица» (п. 2 ст. 67.3 ГК РФ) в связи с тем, что в составе совета директоров общества «Б» три члена из пяти назначены обществом «А» непосредственно или через аффилированных с ним лиц?

2. АО «Лидо» (Истец) обратилось к АО «Инвестстрой» (Ответчик) с иском о взыскании с него убытков в сумме 30 млн. рублей, причиненных в результате сделки, совершенной с дочерним обществом «Инвестстрой» – АО «Стройка». АО «Инвестстрой» не давало обязательных указаний на совершение сделки, однако согласовало совершение этой сделки своим советом директоров, поскольку в соответствии с уставом АО «Инвестстрой» в компетенцию его совета директоров входит согласование сделок, совершаемых дочерними обществами на сумму свыше 25 млн. руб. В решении совета директоров АО «Инвестстрой» были определены существенные условия совершаемой сделки, в т. ч. размер и порядок платежей по договору.

По мнению истца, АО «Инвестстрой» должно нести солидарную ответственность по долгам своего дочернего общества.

Как стало известно в ходе рассмотрения дела, АО «Инвестстрой» владеет 51 % уставного капитала «Стройка», генеральный директор АО «Инвестстрой» является председателем совета директоров АО «Стройка». АО «Инвестстрой» является генеральным заказчиком на городской заказ гор. N-ска, обеспеченного бюджетным финансированием, а АО «Стройка» выполняет функции заказчика на территории Северо-западного административного округа этого города. Спорный договор был заключен между Истцом и АО «Стройка» во исполнение финансируемого из бюджета заказа, что подтверждается титулом вновь начинаемого строительства.

Ответчик просил отказать в иске на том основании, что АО «Инвестстрой» как основное общество не давало обязательных указаний дочернему на совершение сделки, а взаимоотношения между сторонами определялись в рамках строительного подряда.

Какие обстоятельства, с вашей точки зрения, должны быть доказаны в суде для привлечения к ответственности основного хозяйственного общества по долгам дочернего?

Что такое «согласие основного общества» в смысле п. 2 ст. 67.3 ГК РФ, каким решением оно должно быть оформлено?

Что такое «указания» основного общества, в какой форме они адресуются дочернему обществу, какие доказательства могут быть приняты судом в обоснование фактического наличия таких указаний?

Какое решение примет суд в данном конкретном случае?

3. Для обеспечения влияния на дочерние общества, объединенные в холдинг, основное общество – АО «Диамант» выдало поручение (директиву) на голосование члену совета директоров дочернего общества – АО «Ларец» Иванькову П. В. Поручение на голосование было выдано в соответствии с Положением о представителях основного общества в органах управления дочерних, утвержденным советом директоров АО «Диамант».

Иваньков П. В. проголосовал в соответствии с выданным поручением. Спустя три месяца акционеры АО «Диамант», обладающие в совокупности 5 %о голосующих акций общества, в соответствии со ст. 53.1 ГК РФ и ст. 71 Закона «Об акционерных обществах» обратились в арбитражный суд с иском к Иванькову П. В. о возмещении убытков, причиненных им обществу в результате принятия указанного решения. Иваньков П. В. сообщил акционерам, что он голосовал в соответствии с поручением (директивой) на голосование, выданным ему основным обществом и поэтому ответственности за указанное решение он нести не должен, а требования о возмещении убытков надо обратить к АО «Диамант», как основному обществу, выдавшему директиву на голосование.

Являются ли физические лица, избранные в состав совета директоров по инициативе определенных юридических лиц, их представителями в этом органе управления с точки зрения гражданско-правового института представительства?

Должны ли члены совета директоров, избранные в состав совета директоров дочерних обществ, выполнять поручения (директивы) на голосование, выдаваемые основным обществом?

Может ли быть привлечено к ответственности за убытки, причиненные акционерному обществу, физическое лицо, голосовавшее во исполнение «директивы» на голосование, выданной ему основным обществом, или к ответственности должно быть привлечено само это общество? И если это так, то какое правовое основание и каков порядок привлечения к ответственности основного общества в этом случае?

4. В группе компаний, организованной по холдинговому типу, принято решение о передаче полномочий единоличного

исполнительного органа ряда дочерних обществ управляющей организации. В качестве такой управляющей организации было определено основное общество.

Может ли основное общество одновременно выполнять функции единоличного исполнительного органа дочернего общества (нескольких дочерних обществ)?

Является ли договор передачи полномочий единоличного исполнительного органа управляющей организации основанием возникновения холдинговых отношений (отношений дочерности)?

Какова процедура передачи полномочий ЕИО акционерного общества управляющей организации? В том числе:

а) надо ли, чтобы в уставе хозяйственного общества была предусмотрена возможность передачи полномочий единоличного исполнительного органа управляющей организации?

б) необходимо ли одобрять сделку по передаче полномочий ЕИО управляющей организации как сделку с заинтересованностью?

в) есть ли необходимость обращаться в органы ФАС РФ в рамках осуществления этим органом контроля за экономической концентрацией с ходатайством о передаче полномочий ЕИО управляющей организации?

Может ли быть привлечено к ответственности основное общество по обязательствам дочернего в случае, если оно, будучи управляющей организацией, несвоевременно заплатило контрагенту по договору поставки, в связи с чем дочернее общество потерпело убытки, уплатив штрафные санкции за несвоевременное исполнение обязательств?

5. Товарищество на вере «Мама», единственным полным товарищем которого является ИП Генкин, владеет 3/4 долей в уставном капитале ООО «Дочка», остальной долей в размере 1/4 владеет ООО «Сутяжник», в то же время являющееся коммандитистом в вышеуказанном товариществе. ИП Генкин одновременно являлся единоличным исполнительным органом ООО «Дочка» и заключил от имени последнего кредитный договор с Банком «Ростовщик», в соответствии с которым Банк предоставил ООО «Дочка» денежные средства (кредит) в размере 10 000 (десять тысяч) рублей под 30 % годовых. Заемщик свои обязательства по возврату полученной денежной суммы и уплате процентов не выполнил. При этом ООО «Дочка» из полученных средств предоставило товариществу «Мама» заем под существенно более низкий процент.

Можно ли привлечь к ответственности основное товарищество «Мама» по обязательствам ООО «Дочка»?

Может ли ООО «Сутяжник» привлечь к имущественной ответственности единоличный исполнительный орган ООО «Дочка» за недобросовестные и неразумные действия?

Тест

Выберите один или несколько правильных ответов:

1. Что может быть отнесено к предпринимательским объединениям:

а) ассоциация;

б) некоммерческое партнерство;

в) торгово-промышленная палата;

г) холдинг;

д) простое товарищество;

е) полное товарищество;

2. Предпринимательское объединение:

а) правосубъектно;

б) неправосубъектно;

в) может выступать субъектом в определенных правоотношениях.

3. Холдинг это:

а) «держательская компания» или основное общество, которое управляет контрольными пакетами акций дочерних обществ;

б) группа компаний, основанная на отношениях экономического контроля;

в) совокупность основного и дочерних хозяйственных обществ.

4. Создание холдинга:

а) требует государственной регистрации;

б) не требует государственной регистрации.

5. Основаниями возникновения холдинговых отношений являются:

а) только преобладающая доля в уставном капитале хозяйственного общества;

б) только преобладающая доля в уставном капитале хозяйственного общества и договор;

в) преобладающая доля в уставном капитале хозяйственного общества, договор, а также иные обстоятельства, предоставляющие возможность определять решения, перечень которых в соответствии с законодательством является открытым;

г) любые обстоятельства, которые позволяют одному хозяйствующему субъекту определять решение других.

6. Применительно к ответственности основного общества по обязательствам дочернего следует утверждать:

а) основное общество не отвечает по долгам дочернего общества;

б) основное общество отвечает солидарно с дочерним обществом по сделкам, заключенным последним во исполнение указаний или с согласия основного общества, за исключением случаев голосования основного общества по вопросу об одобрении сделки на общем собрании участников дочернего общества, а также одобрения сделки органом управления основного общества, если необходимость такого одобрения предусмотрена уставом дочернего и (или) основного общества;

в) основное общество отвечает субсидиарно по долгам дочернего при его банкротстве по вине основного общества;

г) основное общество отвечает субсидиарно по сделкам, совершенным дочерним обществом во исполнение указаний основного общества;

д) основное общество несет солидарную ответственность при банкротстве дочернего общества, независимо от наличия в действиях основного общества вины.

7. Какие правовые последствия влечет за собой установление холдинговых отношений?

а) возможность привлечения к ответственности основного общества по долгам дочернего в случаях, установленных действующим законодательством;

б) необходимость одобрения сделок между основным и дочерним обществами как сделок, в совершении которых имеется заинтересованностью;

в) необходимость регистрации холдинга в ЕГРЮЛ;

г) признание взаимозависимости участников холдинга для целей контроля налоговых органов за трансфертным ценообразованием;

д) признание холдинга группой лиц для целей антимонопольного регулирования;

е) обязанность участников холдинга осуществлять консолидированную отчетность по МСФО.

Задания для внеурочной работы

Обобщение судебной практики

1. Обобщите судебную практику по вопросу о привлечении к имущественной ответственности основного общества по долгам дочернего:

а) по сделкам, совершенным в текущей хозяйственной деятельности;

б) при банкротстве дочернего общества.

2. Обобщите судебную практику по вопросу привлечения к ответственности контролирующих лиц.

Задания по составлению документов

1. Разработайте фрагменты уставов основного и дочернего акционерных обществ соответственно в части права основного общества согласовывать сделки дочернего в определенной сфере и обязанности дочернего общества исполнять соответствующие решения.

2. Подготовьте решение общего собрания участников дочернего общества с ограниченной ответственностью о передаче полномочий его единоличного исполнительного органа управляющей организации и о назначении конкретной организации.

Работа с иностранными источниками

Прочитайте отрывок из судебного решения[54] и ответьте на вопросы.

«The law permits the incorporation of a business for the very purpose of enabling its proprietors to escape personal liability… but, manifestly, the privilege is not without its limits. Broadly speaking, the courts will disregard the corporate form, or, to use accepted terminology, 'pierce the corporate veil', whenever necessary 'to prevent fraud or to achieve equity'. In determining whether liability should be extended to reach assets beyond those belonging to the corporation, we are guided, as Judge Cardozo noted, by 'general rules of agency'. In other words, whenever anyone uses control of the corporation to further his own rather than the corporation's business, he will be liable for the corporation's acts 'upon the principle of Respondeat superior applicable even where the agent is a natural person'. Such liability, moreover, extends not only to the corporation's commercial dealings. but to its negligent acts as well.

In the case before us, the plaintiff has explicitly alleged that none of the corporations 'had a separate existence of their own' and, as indicated above, all are named as defendants. However, it is one thing to assert that a corporation is a fragment of a larger corporate combine which actually conducts the business. It is quite another to claim that the corporation is a 'dummy' for its individual stockholders who are in reality carrying on the business in their personal capacities for purely personal rather than corporate ends…. Either circumstance would justify treating the corporation as an agent and piercing the corporate veil to reach the principal but a different result would follow in… each case. In the first, only a larger Corporate entity would be held financially responsible… while, in the… other, the stockholder would be personally liable. Either the stockholder is conducting the business in his individual capacity or he is not. If he is, he will be liable; if he is not, then it does not matter – insofar as his personal liability is concerned – that the enterprise is actually being

carried on by a larger ‘enterprise entity’…»

Что означает *«pierce the corporate veil»?* Сравните привлечение участников корпорации к ответственности по ее долгам в праве штата Нью-Йорк и российском праве.

Темы рефератов

1. Понятие и виды предпринимательских объединений.
2. Холдинг как форма предпринимательского объединения.
3. Правовое регулирование отношений экономической зависимости субъектов предпринимательской деятельности.
4. Основания возникновения отношений экономической зависимости.
5. Правовое регулирование отношений основного и дочернего хозяйственных обществ.
6. Защита прав и интересов кредиторов, акционеров (участников) дочерних хозяйственных обществ.
7. «Снятие корпоративных покровов» как способ защиты интересов участников корпоративных отношений.
8. Корпоративное управление и корпоративный контроль в холдинге.
9. Основания и правовые последствия установления отношений экономической зависимости.

Темы эссе

1. Преимущества и недостатки холдинговой модели организации бизнеса.
2. «Снятие корпоративных покровов» в российской и зарубежной правоприменительной практике.

Контрольные вопросы

1. Что такое предпринимательское объединение?
2. Какие формы предпринимательских объединений вам известны?
3. Что такое холдинг? Какие группы участников образуют холдинговые объединения?
4. Перечислите основания возникновения отношений дочерности.
5. Назовите правовые последствия установления отношений дочерности.
6. Что вы понимаете под корпоративным контролем?
6. Что такое «фактический контроль» в правоприменительной практике? Приведите примеры.

Тема 6.3
Государственные и муниципальные унитарные предприятия

Литература

Основная

1. Басаганов Д. А., Шайдуров С. А. Комментарий к Федеральному закону «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях». М., 2009.
2. Гражданский кодекс России. Проблемы. Теория. Практика: Сборник памяти С. А. Хохлова / отв. ред. А. Л. Маковский. М., 1998.
3. Губин Е. П. Государственное регулирование рыночной экономики и предпринимательства: правовые проблемы. М., 2006.
4. Дойников И. В. Государственное предпринимательство. М., 2000.
5. Косякова Н. И. Государственное предприятие в рыночной экономике. М., 2001.
6. Ласкин А. В. Комментарий к Федеральному закону РФ от 14 ноября 2002 г. № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» // СПС «КонсультантПлюс». М., 2013.
7. Степанов В. Т. Особенности правового регулирования деятельности унитарных предприятий в деловом обороте // Юрист. 2004. № 3.
8. Управление государственной собственностью: Учебник / под ред. В. И. Кошкина, В. М. Шупыро. М., 1997.

Дополнительная

1. Волостников Н. С. Государственное предприятие в рыночной экономике. М., 2004.
2. Голицин Ю. Из истории государственного регулирования экономической деятельности в России // Участие государства в коммерческой деятельности. М., 2001.
3. Думный В. В. История предпринимательства в России. Учебное пособие. М., 1995.
4. Ершова И. В. Правовые проблемы режима государственного имущества в хозяйственном обороте. М., 2001.
5. Лаптев В. В. Предпринимательское (хозяйственное) право в современных условиях // Государство и право на рубеже веков. М., 2001.
6. Толстой Ю. К. К разработке теории юридического лица в современном этапе // в кн.: Проблемы современного гражданского права: Сборник статей. М., 2000.
7. Фурнье Ж. Предприятия публичного сектора в государствах Европейского Союза // Участие государства в коммерческой деятельности. М., 2001.

Нормативные акты

1. Гражданский кодекс РФ, ст. 113–115, 294–300.

2. Федеральный закон от 23 августа 1996 г. № 127-ФЗ «О науке и государственной научно-технической политике» // СЗ РФ. 1996. № 35. Ст. 4137.

3. Федеральный закон от 21 декабря 2001 г. № 178-ФЗ «О приватизации государственного и муниципального имущества» // СЗ РФ. 2002. № 4. Ст. 251.

4. Федеральный закон от 14 ноября 2002 г. № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» // СЗ РФ. 2002. № 48. Ст. 4746.

5. Федеральный закон от 1 декабря 2007 г. № 317-ФЗ «О государственной корпорации по атомной энергии «Росатом» // СЗ РФ. 2007. № 49. Ст. 6078.

6. Федеральный закон от 18 июля 2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» // СЗ РФ. 2011. № 30. Ч. 1. Ст. 4571.

7. Указ Президента РФ от 10 июня 1994 г. № 1200 «О некоторых мерах по обеспечению государственного управления экономикой» // СЗ РФ. 1994. № 7. Ст. 700.

8. Постановление Правительства РФ от 30 октября 1997 г. № 1373 «О реформе предприятий и иных коммерческих организаций» // СЗ РФ. 1997. № 44. Ст. 5078.

9. Постановление Правительства РФ от 3 февраля 2000 г. № 104 «Об усилении контроля за деятельностью федеральных государственных унитарных предприятий и управлением находящимися в федеральной собственности акциями открытых акционерных обществ» // СЗ РФ. 2000. № 6. Ст. 777.

10. Постановление Правительства РФ от 16 марта 2000 г. № 234 «О порядке заключения трудовых договоров и аттестации руководителей федеральных государственных унитарных предприятий»(вместе с «Положением о проведении конкурса на замещение должности руководителя федерального государственного унитарного предприятия», «Положением о проведении аттестации руководителей федеральных государственных унитарных предприятий») // СЗ РФ. 2000. № 13. Ст. 1373.

11. Постановление Правительства РФ от 10 апреля 2002 г. № 228 «О мерах по повышению эффективности использования федерального имущества, закрепленного в хозяйственном ведении федеральных государственных унитарных предприятий» // СЗ РФ. 2002. № 15. Ст. 1440.

12. Постановление Правительства РФ от 3 декабря 2004 г.

№ 739 «О полномочиях федеральных органов исполнительной власти по осуществлению прав собственника имущества федерального государственного унитарного предприятия» // СЗ РФ.2004. № 50. Ст. 5074.

13. Постановление Правительства РФ от 15 декабря 2007 г. № 872 «О создании и регулировании деятельности федеральных казенных предприятий» // СЗ РФ. 2007. № 52. Ст. 6456.

14. Примерный устав федерального государственного унитарного предприятия, основанного на праве хозяйственного ведения. Утв. приказом Министерства экономического развития и торговли Российской Федерации от 25 августа 2005 г. № 205 // Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. 2005. № 40.

15. Примерный трудовой договор с руководителем федерального государственного унитарного предприятия. Утв. приказом Министерства экономического развития и торговли от 2 марта 2005 г. № 49 // БНА. 2005. № 23.

Судебная практика

1. Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 15 декабря 2004 г. № 29 «О некоторых вопросах практики применения Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)» // Вестник ВАС РФ. 2005. № 12 (специальное приложение).

2. Постановление Пленума Верховного Суда РФ № 10, Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ № 22 от 29 апреля 2010 г. «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при разрешении споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав» // Вестник ВАС РФ. 2010. № 6.

3. Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 17 февраля 2011 г. № 10 «О некоторых вопросах применения законодательства о залоге» // Вестник ВАС РФ. 2011. № 4.

Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения

1. Относятся ли государственные и муниципальные предприятия к коммерческим организациям?

2. Дайте определение и назовите виды унитарных предприятий.

3. Как соотносятся государственный сектор экономики России и государственные и муниципальные унитарные

предприятия?

4. В чем вы видите сущность унитарных предприятий?

5. В чем вы видите преимущества и недостатки государственных и муниципальных унитарных предприятий?

6. На основании какого права владеют, пользуются и распоряжаются имуществом унитарные предприятия?

7. Какова правоспособность унитарных предприятий?

8. Охарактеризуйте порядок создания и ликвидации унитарных предприятий.

9. Каковы правовые основы планирования деятельности унитарных предприятий?

10. В чем состоят особенности управления и контроля за деятельностью государственных унитарных предприятий?

11. Имеются ли особенности имущественной ответственности унитарных предприятий?

12. На начальном этапе проведения рыночных преобразований в России возобладала точка зрения о необходимости прекращения создания новых федеральных государственных унитарных предприятий, ликвидации существующих и создания на их базе федеральных казенных предприятий с закреплением за ними на праве оперативного управления всего имущества ликвидируемых федеральных государственных унитарных предприятий, что нашло свое отражение в нормах Указа Президента РФ от 23 мая 1994 г. № 1003[55].

Указанная позиция была представлена и в юридической литературе. Так, Е. А. Суханов, рассматривая унитарное предприятие как юридическое лицо-участника гражданских правоотношений, пишет: «Такая своеобразная организационно-правовая форма, как юридическое лицо – несобственник, не свойственна нормальному развитому имущественному обороту и представляет собой исключение. Сохраненное законом на период становления рыночной экономики прежде всего для государственных и муниципальных (публичных) собственников. Поэтому и в законодательной систематизации данная разновидность коммерческих организаций поставлена на последнее место»[56].

Как вы относитесь к изложенной точке зрения?

13. Каковы основные отличия государственного унитарного предприятия, основанного на праве хозяйственного ведения, от федерального казенного предприятия?

14. Каково содержание устава унитарного предприятия?

15. Как регулируются взаимоотношения с руководителем унитарного предприятия?

16. Какими способами осуществляется контроль за деятельностью унитарных предприятий?

Задание по комментированию норм права

1. Прокомментируйте ст. 3 Федерального закона «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях».

2. Разъясните содержание ст. 20–21 Федерального закона «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях».

3. Сравните норму ст. 22 Федерального закона «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» с близкими нормами Закона «Об акционерных обществах» и Закона «Об обществах с ограниченной ответственностью».

4. Выявите особенности норм, содержащихся в главе V «Реорганизация и ликвидация унитарных предприятий» Федерального закона «О государственных и муниципальных предприятиях» в сравнении с нормами о реорганизации и ликвидации, содержащимися в ГК РФ, Законе «Об акционерных обществах» и Законе «Об обществах с ограниченной ответственностью».

5. Прокомментируйте содержание норм ст. 17 и 18 Федерального закона «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях».

Задачи

1. По результатам торгов рекламное агентство ООО «Речка» заключило с государственным унитарным предприятием «Яблонька» договор о предоставлении рекламному агентству права временного размещения рекламных конструкций на опорах, входящих в систему наружного освещения города.

Исходя из положений нормативного акта субъекта федерации, регламентирующего порядок установки рекламных конструкций, ООО «Речка» обратилось в Комитет по печати и взаимодействию со средствами массовой информации с заявлением о выдаче разрешения на установку рекламной конструкции на опоре уличного освещения, принадлежащей государственному унитарному предприятию «Яблонька».

Комитет принял решение отказать в выдаче разрешения в связи с нарушением рекламным агентством требований, установленных ч. 5.1–5.7 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе», а также в связи с тем, что опора, на которой предполагалось размещение рекламной конструкции, установлена на тротуаре, т. е. на земельном участке, находящемся в собственности субъекта федерации, а, следовательно, заключение договора на установку рекламной

продукции должно осуществляться на основе торгов, проводимых органом власти с уполномоченным на это государственным унитарным предприятием субъекта федерации «Центр размещения рекламы».

ООО «Речка» обратилось с иском об оспаривании решения Комитета в суд, который пришел в выводу о том, что в рассматриваемом случае проведение государственным органом власти торгов на предмет заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на недвижимом имуществе (земле) не требуется, и удовлетворил исковые требования.

Суд апелляционной инстанции отменил решение суда первой инстанции. Суд кассационной инстанции поддержал позицию апелляционной инстанции.

Истец не согласился с позицией судов апелляционной и кассационной инстанций.

Какими имущественными правами обладает государственное унитарное предприятие?

Имело ли право государственное унитарное предприятие «Яблонька» заключать договор с ООО «Речка»?

Правомерно ли требование ООО «Речка»?

2. Государственное унитарное предприятие заключило договор о выполнении строительных работ с ООО «Строймонтаж».

По заключенному договору подрядчик обязался выполнить монтаж специального оборудования.

Цена договора превышала 10 процентов от уставного фонда унитарного предприятия.

Территориальное управление Федерального агентства по управлению государственным имуществом обратилось в суд с иском о признании договора недействительным по тем основаниям, что необходимо получение предварительного согласия собственника имущества унитарного предприятия на заключение данного договора на основании ст. 23 Федерального закона от 14 ноября 2011 г. № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях».

ООО «Строймонтаж» в отзыве на иск указало, что договор о выполнении строительных работ не направлен на отчуждение имущества предприятия или его обременение, в связи с чем отсутствуют основания для применения ст. 23 Федерального закона от 14 ноября 2011 г. № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях».

Кроме того, ООО «Строймонтаж» указало, что заключенная с государственным унитарным предприятием сделка не может рассматриваться как крупная, поскольку совершена в процессе обычной хозяйственной деятельности.

Обоснованы ли доводы сторон?

Какое решение должен вынести суд?

3. Государственное унитарное предприятие обратилось в суд с заявлением о признании недействительным распоряжения уполномоченного государственного органа о передаче имущества унитарного предприятия в состав имущества казны.

Истец основывал свой иск на том, что изъятие имущества из хозяйственного ведения предприятия повлекло невозможность осуществления им задач, определенных уставом.

Арбитражный суд в удовлетворении заявленного требования отказал.

В судебном решении, в частности, было указано, что истец до издания оспариваемого распоряжения добровольно отказался от закрепленного за ним имущества на праве хозяйственного ведения.

Обосновано ли решение арбитражного суда?

При наличии каких условий добровольный отказ от имущества, принадлежащего государственному унитарному предприятию на праве хозяйственного ведения, считается действительным?

4. Государственное унитарное предприятие заключило договор аренды имущества, принадлежащего индивидуальному предпринимателю.

Ежемесячная арендная плата составляла 5 000 000 рублей.

Уставный фонд государственного унитарного предприятия составлял 500 500 рублей.

Предприятие обратилось в арбитражный суд с иском о признании недействительным заключенного между предприятием и предпринимателем договора.

Можно ли рассматривать перечисление денежных средств по договору аренды в качестве формы отчуждения принадлежащего предприятию имущества?

Какое решение должен принять суд?

5. Администрацией одного из районов Кемеровской области издано распоряжение № 659-Р о создании муниципального унитарного предприятия.

Пунктом 4.2 устава предприятия предусмотрено, что предприятие имеет уставный фонд в размере 150 000 рублей, сформированный за счет имущества, указанного в приложении № 1 к уставу (здание котельной 1971 года ввода, стоимостью 100 000 рублей; здание котельной 1995 года ввода, стоимостью 50 640 рублей.).

Полагая, что муниципальное образование не исполнило надлежащим образом обязанности по формированию уставного

фонда, предприятие обратилось в суд с иском о взыскании 150 000 рублей.

Установив, что формирование уставного фонда предприятия должно осуществляться путем передачи конкретного имущества, суд посчитал требование о взыскании денежной суммы в счет оплаты уставного фонда необоснованным.

Каков порядок формирования уставного фонда?

Согласны ли вы с решением суда?

Письменные задания

1. Опишите принципиальные отличия между государственными и муниципальными предприятиями и государственными корпорациями.
2. Охарактеризуйте особенности правового статуса государственного и муниципального унитарного предприятия.
3. Как осуществляется управление государственным и муниципальным унитарным предприятием?
4. Перечислите права государства как собственника имущества государственного унитарного предприятия и раскройте их содержание.
5. Дайте характеристику особенностям реорганизации и ликвидации государственных и муниципальных унитарных предприятий.
6. Могут ли, и если да, то каким образом государственные и муниципальные предприятия участвовать в деятельности коммерческих и некоммерческих организаций?
7. Каков правовой режим крупных сделок и сделок с заинтересованностью применительно к деятельности государственных и муниципальных предприятий?
8. Охарактеризуйте особенности совершения сделок с участием государственного и муниципального унитарного предприятия.
9. Предусмотрена ли действующим законодательством ответственность учредителя государственного и муниципального унитарного предприятия за неисполнение обязанности по формированию уставного фонда?

Тест

Выберите один или несколько правильных ответов:

1. Размер уставного фонда государственного унитарного предприятия, имущество которого находится у него на праве хозяйственного ведения, должен составлять не менее:

а) 5 тыс. рублей;

б) 5 тыс. минимальных размеров оплаты труда;

в) суммы в рублях, эквивалентной 5 тыс. евро;

г) 5 тыс. минимальных размеров оплаты труда,

установленных федеральным законом на дату государственной регистрации предприятия.

2. Федеральное казенное предприятие учреждается на основании:

а) указа Президента РФ;

б) федерального закона;

в) постановления Правительства РФ;

г) решения уполномоченного органа государственной власти.

3. Государственное или муниципальное предприятие, являющееся арендатором земельного участка, находящегося в государственной или муниципальной собственности, вправе:

а) сдавать такой земельный участок в субаренду;

б) передавать свои права и обязанности по договору аренды другим лицам (перенаем);

в) отдавать арендные права в залог;

г) вносить арендные права в качестве вклада в уставный капитал хозяйственных товариществ и обществ или в качестве паевого взноса в производственный кооператив.

4. Собственник имущества казенного предприятия вправе изымать у казенного предприятия имущество:

а) не нужное предприятию;

б) используемое не по назначению;

в) недостаточно эффективно используемое предприятием;

г) излишнее, неиспользуемое или используемое не по назначению.

5. Применительно к деятельности унитарного предприятия крупной является сделка или несколько взаимосвязанных сделок, связанных с приобретением, отчуждением или возможностью отчуждения унитарным предприятием прямо или косвенно имущества, стоимость которого:

а) составляет более 25 % уставного фонда унитарного предприятия;

б) более чем в 25 тыс. раз превышает установленный федеральным законом минимальный размер оплаты труда;

в) составляет более 10 % уставного фонда унитарного предприятия или более чем в 50 тыс. раз превышает установленный федеральным законом минимальный размер оплаты труда;

г) составляет более 10 % уставного фонда унитарного предприятия.

6. Унитарное предприятие может быть реорганизовано путем:

а) выделения и разделения;

б) слияния, присоединения и выделения;

в) преобразования и выделения;

г) слияния, присоединения, разделения, выделения, преобразования.

7. Уставный фонд казенного предприятия составляет:

а) не менее чем одну тысячу минимальных размеров оплаты труда;

б) не менее чем десять тысяч минимальных размеров оплаты труда;

в) не менее чем сто тысяч минимальных размеров оплаты труда;

г) уставный фонд не формируется.

8. Федеральное казенное предприятие может быть создано путем:

а) учреждения;

б) реорганизации существующего унитарного предприятия в форме разделения, выделения либо слияния;

в) изменения вида унитарного предприятия, основанного на праве хозяйственного ведения;

г) учреждения, реорганизации существующего унитарного предприятия в форме разделения, выделения либо слияния, а также, путем изменения вида унитарного предприятия, основанного на праве хозяйственного ведения.

Задания для внеаудиторной работы

Задания по обобщению судебной практики

1. Проведите обобщение судебной практики по спорам, связанным с отношениями по владению, пользованию и распоряжению имуществом унитарных предприятий.

2. Обобщите судебную практику по делам с участием унитарных предприятий о признании сделок недействительными.

Задания по составлению документов

1. Составьте проект устава государственного унитарного предприятия, имущество которого закреплено за ним на праве хозяйственного ведения или оперативного управления.

2. Составьте проект искового заявления о признании сделки, заключенной государственным или муниципальным унитарным предприятием, недействительной в связи с нарушением требований законодательства о специальной правоспособности государственных унитарных предприятий.

3. Составьте проект положения о филиале государственного унитарного предприятия.

4. Подготовьте проект положения о резервном фонде унитарного предприятия.

5. Подготовьте проект положения о фонде материального

поощрения унитарного предприятия.

Темы рефератов

1. Государственные унитарные предприятия – основа государственного сектора экономики России (правовые вопросы).
2. Категория «предприятие» в праве.
3. Казенные предприятия в экономике России во второй половине XIX – начале XX вв.
4. Правовое положение государственных социалистических предприятий в СССР.
5. Особенности законодательства об унитарных предприятиях в Российской Федерации.
6. Имущественная основа деятельности унитарных предприятий.
7. Учреждение унитарных предприятий: правовой аспект.
8. Правовой статус унитарных предприятий.
9. Порядок планирования деятельности унитарных предприятий.
10. Особенности ответственности унитарных предприятий по законодательству Российской Федерации.
11. Особенности управления унитарным предприятием.
12. Реорганизация и ликвидация унитарных предприятий: правовое регулирование.

Контрольные вопросы

1. Какие виды унитарных предприятий вы знаете?
2. Какова правоспособность унитарного предприятия?
3. Перечислите обязательные положения, которые должны содержаться в уставе унитарного предприятия.
4. Какой минимальный размер уставного фонда установлен законодательством для государственных и муниципальных унитарных предприятий?
5. В каком порядке происходит увеличение размера уставного фонда государственного или муниципального предприятия?
6. В каком порядке происходит уменьшение размера уставного фонда государственного или муниципального предприятия?
7. Перечислите права и обязанности унитарного предприятия.
8. Каков порядок распоряжения имуществом государственного или муниципального предприятия?
9. Является ли государственная корпорация унитарным предприятием?
10. Каков порядок распоряжения имуществом казенного

предприятия?

11. В чем заключаются особенности управления унитарным предприятием?

12. Каков размер уставного фонда казенного предприятия?

Тема 6.4
Правовое регулирование малого и среднего предпринимательства

Литература

Основная

1. Ершова И. В. Дефиниция субъекта малого и среднего предпринимательства: законодательные, статистические, доктринальные подходы // Актуальные проблемы российского права. 2013. № 9.

2. Малое и среднее предпринимательство: правовое обеспечение / Л. В. Андреева, Т. А. Андронова, Н. Г. Апресова и др.; отв. ред. И. В. Ершова. М., 2014.

3. Малый бизнес на этапе обновления законодательства о предпринимательстве / Отв. ред. М. А. Супатаев, В. К. Андреев. М., 2004.

4. Предпринимательское право Российской Федерации / Отв. ред. Е. П. Губин, П. Г. Лахно. М., 2011.

5. Предпринимательское право. Приложение «Бизнес и право в России и за рубежом». 2013. № 2.

Дополнительная

1. Алешкин А. И. Понятие субъекта малого предпринимательства и законодательство, регулирующее правоотношения в данной сфере // Предпринимательское право. 2010. № 4.

2. Бессолицын А. А. История российского предпринимательства. 2-е изд. М., 2010.

3. Бимбад А. Я. Государственная и имущественная поддержка субъектов малого предпринимательства на современном этапе: Дис… канд. юрид. наук. М., 2011.

4. Бимбад А. Я. Защита прав приоритетного приобретения имущества субъектами малого и среднего предпринимательства // Юрист. 2011. № 8.

5. Бирюкова Т. А., Егоров Ю. В., Курманов Э. Р., Кухаренко Т. А., Филатова А. В., Челпаченко О. А. Комментарий к Федеральному закону от 26 декабря 2008 г. № 294-ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при

осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля» (постатейный) / под ред. А. В. Филатовой // СПС КонсультантПлюс. 2013.

6. Волкова-Рарог Ю. А. Малое предпринимательство (правовой аспект): Дис. канд. юрид. наук. М., 2004.

7. Жолобова Г. А. Формирование частного торгового права в дореволюционной России. М., 2004.

8. Загуляев А. В. Имущественная поддержка субъектов малого и среднего предпринимательства в России // Законодательство. 2012. № 3.

9. Ибадова Л. Т. Финансирование и кредитование малого бизнеса России. М., 2006.

10. Килин Н. Э. Правовые факторы развития инновационной деятельности субъектов малого и среднего предпринимательства // Юриспруденция. 2010. № 17.

11. Коноплев С. А. Правовой режим субъектов малого предпринимательства: Дис… канд. юрид. наук. М., 2006.

12. Кутенков В. В. Правовое регулирование кредитования субъектов малого и среднего предпринимательства в современной России: Дис. канд. юрид. наук. М., 2010.

13. Кутенков В. В. Проблемы определения правового статуса субъектов малого и среднего предпринимательства по законодательству РФ // Юриспруденция. 2010. № 17.

14. Лаптев В. В. Субъекты предпринимательского права: Учебное пособие. М., 2003.

15. Лисица В. Н. О развитии малого и среднего предпринимательства в условиях финансово-экономического кризиса // Предпринимательское право. 2009. № 4.

16. Матинов А. С. Применение специальных налоговых режимов субъектами малого бизнеса в системе налогообложения зарубежных стран // Финансовое право. 2005. № 4.

17. Пахолкова А. Ю. Правовое регулирование малого предпринимательства в Российской Федерации: Автореф. дис. канд. юрид. наук. М., 2002.

18. Потапенкова Т. А. Важнейшие направления совершенствования правового регулирования малого и среднего предпринимательства // Российская юстиция. 2011. № 4.

19. Правовые проблемы малого предпринимательства. Научный сборник под ред. Т. М. Гандилова. М., 2001.

20. Правовое регулирование малого предпринимательства / Отв. ред. А. В. Орлов, М. А. Супатаев. М., 2003.

21. Проблемы гармонизации законодательства Российской Федерации и Европейского союза о малом предпринимательстве // В кн. Предпринимательское право в рыночной экономике /

Отв. ред. Е. П. Губин, П. Г. Лахно. М., 2004.

22. Ручкина Г. Ф. Совершенствование правовых условий финансовой поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства // «Юрист». 2014. № 9.

23. Свищев М. А. Опыт нэпа и развитие мелкого производства на современном этапе // История СССР. 1989. № 1.

24. Семенушкина А. М. Правовые аспекты понятия субъектов малого и среднего предпринимательства // Предпринимательское право. 2009. № 4.

25. Смагина И. А. Налогообложение субъектов малого предпринимательства // Право и экономика. 2007. № 11.

26. Спектор А. А. Защита прав субъектов малого и среднего предпринимательства при проведении государственного контроля (надзора) // Предпринимательское право. 2013. № 2.

27. Татарская О. В. Правовые проблемы малого предпринимательства в Российской Федерации: Дис… канд. юрид. наук. М., 2003.

28. Терехова В. А. Об упрощении бухгалтерской (финансовой) отчетности для малых предприятий // Все для бухгалтера. 2013. № 2.

29. Фильченко Д. Г., Ящинский М. В. Государственные гарантии субъектам малого предпринимательства // Право и экономика. 2003. № 4.

30. Шпынова А. И. Кредитование малых и средних предприятий: российский и зарубежный опыт. М., 2009.

31. Щепотьев А. В., Сафронова Е. Г. Комментарий к Федеральному закону от 24 июля 2007 г. № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» (постатейный). М., 2008.

Нормативные акты

1. ГК РФ.

2. НК РФ.

3. ТК РФ.

4. Федеральный закон от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» // СЗ РФ. 2001. № 33 (ч. I). Ст. 3431.

5. Федеральный закон от 15 декабря 2001 № 167-ФЗ «Об обязательном пенсионном страховании в Российской Федерации» // СЗ РФ. 2001. № 51. Ст. 4832.

6. Федеральный закон от 26 октября 2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» // СЗ РФ. 2002. № 43. Ст. 4190.

7. Федеральный закон от 11 июня 2003 № 74-ФЗ «О крестьянском (фермерском) хозяйстве» // СЗ РФ. 2003. № 24. Ст. 2249.

8. Федеральный закон от 24 июля 2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» // СЗ РФ. 2007. № 31. Ст. 4006.

9. Федеральный закон от 26 декабря 2008 № 294-ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля» // СЗ РФ. 2008. № 52 (ч. 1). Ст. 6249.

10. Федеральный закон от 22 июля 2008 № 159-ФЗ «Об особенностях отчуждения недвижимого имущества, находящегося в государственной собственности субъектов Российской Федерации или в муниципальной собственности и арендуемого субъектами малого и среднего предпринимательства, и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» // 2008. № 30 (ч. 1). Ст. 3615.

11. Федеральный закон от 6 декабря 2011 № 402-ФЗ» О бухгалтерском учете» // СЗ РФ. 2011. № 50. Ст. 7344.

12. Федеральный закон от 5 апреля 2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» // 2013. № 14. Ст. 1652.

13. Постановление Правительства РФ от 23 апреля 1996 № 523 «Об участии субъектов малого предпринимательства в производстве и поставке продукции и товаров (услуг) для федеральных государственных нужд» // СЗ РФ. 1996. № 18. Ст. 2150.

14. Постановление Правительства РФ от 4 ноября 2006 № 642 «О перечне товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд, размещение заказов на которые осуществляется у субъектов малого предпринимательства» // 2006. № 46. Ст. 4793.

15. Постановление Правительства РФ от 16 февраля 2008 № 79 «О порядке проведения выборочных статистических наблюдений за деятельностью субъектов малого и среднего предпринимательства» // 2008. № 8. Ст. 736.

16. Постановление Правительства РФ от 6 мая 2008 № 358 «Об утверждении Положения о ведении реестров субъектов малого и среднего предпринимательства – получателей поддержки и о требованиях к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения пользования указанными реестрами» // СЗ РФ. 2008.

№ 19. Ст. 2190.

17. Постановление Правительства РФ от 17 марта 2009 № 237 «Об установлении начальной (максимальной) цены контракта (цены лота) при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд у субъектов малого предпринимательства и внесении изменений в перечень товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд, размещение заказов на которые осуществляется у субъектов малого предпринимательства» // СЗ РФ. 2009. № 12. Ст. 1438.

18. Постановление Правительства РФ от 30 июня 2010 г. № 489 «Об утверждении Правил подготовки органами государственного контроля (надзора) и органами муниципального контроля ежегодных планов проведения плановых проверок юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» // СЗ РФ. 2010. № 28. Ст. 3706.

19. Постановление Правительства РФ от 30 июня 2012 г. № 667 «Об утверждении требований к правилам внутреннего контроля, разрабатываемым организациями, осуществляющими операции с денежными средствами или иным имуществом (за исключением кредитных организаций), и индивидуальными предпринимателями, и о признании утратившими силу некоторых актов Правительства Российской Федерации» // СЗ РФ. 2012. № 28. Ст. 3901.

20. Постановление Правительства РФ от 9 февраля 2013 № 101 «О предельных значениях выручки от реализации товаров (работ, услуг) для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства»// СЗ РФ. 2013. № 7. Ст. 646.

21. Постановление Правительства РФ от 27 января 2014 № 58 «Об утверждении Положения о постановке на учет в Федеральной службе по финансовому мониторингу организаций, осуществляющих операции с денежными средствами или иным имуществом, и индивидуальных предпринимателей, в сфере деятельности которых отсутствуют надзорные органы» // СЗ РФ. 2014. № 5. Ст. 509.

22. Постановление Правительства РФ от 19 марта 2014 № 209 «Об утверждении Положения о представлении информации в Федеральную службу по финансовому мониторингу организациями, осуществляющими операции с денежными средствами или иным имуществом, и индивидуальными предпринимателями и направлении Федеральной службой по финансовому мониторингу запросов в организации, осуществляющие операции с денежными средствами или иным имуществом, и индивидуальным предпринимателям» // СЗ РФ.

2014. № 12. Ст. 1304.

23. Постановление Правительства РФ от 08.12.2014 № 1335 «Об утверждении Правил включения юридических лиц в перечень юридических лиц, предоставляющих государственную поддержку инновационной деятельности в формах, установленных Федеральным законом «О науке и государственной научно-технической политике», для целей статьи 4 Федерального закона «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» // СЗ РФ. 2014. № 50. Ст. 7119.

24. Постановление Правительства РФ от 30 декабря 2014 г. № 1605 «О предоставлении и распределении субсидий из федерального бюджета бюджетам субъектов Российской Федерации на государственную поддержку малого и среднего предпринимательства, включая крестьянские (фермерские) хозяйства» // СЗ РФ. № 2. 2015. Ст. 508.

25. Постановление Правительства РФ от 13 июля 2015 г. № 702 «О предельных значениях выручки от реализации товаров (работ, услуг) для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства» // СЗ РФ. 2015. № 29 (часть II), Ст. 4500.

26. Приказ Минфина РФ от 21 декабря 1998 № 64н «О Типовых рекомендациях по организации бухгалтерского учета для субъектов малого предпринимательства» // Российская газета (Ведомственное приложение). 1999. № 48.

27. Приказ Росстата от 23 марта 2010 № 127 «О Комиссии по сплошному федеральному статистическому наблюдению за деятельностью субъектов малого и среднего предпринимательства в 2011 году по итогам 2010 года» (СПС Консультант Плюс).

28. Приказ Минэкономразвития России от 27 июля 2015 г. № 505 «Об утверждении требований к информации, размещенной в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» в соответствии с частями 2 и 3 статьи 19 Федерального закона «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» // Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. 2015. № 45.

29. Закон г. Москвы от 16 июня 1999 № 25 «О ремесленной деятельности в городе Москве» // Ведомости Московской городской Думы. 1999. № 8.

30. Закон г. Москвы от 26 ноября 2008 № 60 «О поддержке и развитии малого и среднего предпринимательства в городе Москве» // Ведомости Московской городской Думы. 2009. № 2. Ст. 273.

31. Постановление Правительства Москвы от 8 декабря 2009 № 1338-ПП «О функционировании Реестра субъектов малого и

среднего предпринимательства Москвы» // Вестник Мэра и Правительства Москвы. 2009. № 71.

32. Рекомендации Европейской комиссии от 6 мая 2003 г. «Рекомендации для определения микропредприятий, малых и средних предприятий». (http://rcsme.ru/ru/library/show/4571).

Судебная практика

1. Постановление Конституционного Суда РФ от 19 июня 2003 № 11-П «По делу о проверке конституционности положений федерального законодательства и законодательства субъектов Российской Федерации, регулирующего налогообложение субъектов малого предпринимательства – индивидуальных предпринимателей, применяющих упрощенную систему налогообложения, учета и отчетности, в связи с жалобами ряда граждан» // СЗ РФ. 2003. № 26. Ст. 2695.

2. Постановление Пленума Верховного Суда РФ и Пленума ВАС РФ от 1 июля 1996 № 6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» // Вестник ВАС РФ. 1996. № 9.

Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения

1. Опишите становление и развитие малого предпринимательства в период перехода к рыночным отношениям в современной России на основе анализа правовых актов.

2. Что собой представляют правовые основы малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации?

3. Для реализации каких целей предусматриваются особенности нормативного правового регулирования деятельности субъектов малого и среднего предпринимательства?

4. Какие правовые условия, по вашему мнению, необходимы для формирования благоприятной среды для развития малого и среднего предпринимательства?

5. Каковы законодательные и доктринальные подходы к определению понятия субъекта малого и среднего предпринимательства.

6. Имеется ли легальное определение понятия «малые формы предприятий» и что понимается под этим словосочетанием? Оцените целесообразность легитимации малого предприятия в нормах законодательства.

7. Какие установлены нормативные правовые критерии

(условия) для отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства?

8. Что означает «критерий независимости», используемый для получения статуса субъекта малого и среднего предпринимательства?

9. В отличие от Закона о малом предпринимательстве 1995 г. Федеральный закон о развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации 2007 г. не применяет дифференцированный подход (в зависимости от видов деятельности) при установлении предельного числа работников для отнесения к соответствующей категории субъектов. Обоснован ли такой подход? Какие действуют предельные значения средней численности работников для субъектов малого и среднего предпринимательства?

10. Каким органом устанавливаются предельные значения выручки от реализации товаров (работ, услуг) и балансовой стоимости активов в целях определения статуса субъекта малого и среднего предпринимательства?

11. Установлены ли специальные процедуры для приобретения и подтверждения статуса субъекта малого и среднего предпринимательства?

12. Допускается ли создание и деятельность крестьянского (фермерского) хозяйства без прав юридического лица? Имеются ли юридические различия в правовом статусе крестьянского (фермерского) хозяйства как неправосубъектного объединения граждан и КФХ как юридического лица?

13. Где закреплено и как определяется понятие поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства?

14. Какие существуют правовые принципы поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства?

15. Что собой представляет и на достижение каких целей направлена государственная политика поддержки в сфере малого и среднего предпринимательства?

16. Являются ли федеральные, региональные и муниципальные программы развития субъектов малого и среднего предпринимательства нормативными правовыми актами?

17. Система государственных и общественных институтов поддержки и развития малого и среднего предпринимательства представляет собой целостную правовую и институциональную основу для эффективного функционирования малого и среднего предпринимательства. Какие можно предложить меры по ее совершенствованию на федеральном и региональном уровнях?

18. Как можно описать инфраструктуру поддержки субъектов

малого и среднего предпринимательства? Возможно ли применение государственно-частного партнерства в целях развития взаимовыгодного сотрудничества органов государственной власти и инфраструктуры поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства в отношении субъектов малого и среднего предпринимательства, находящихся в сфере непосредственного государственного интереса и контроля?

19. В целях создания благоприятного предпринимательского климата в России реализуется комплекс мероприятий по поддержке так называемых «стартапов». Какие перспективные направления можно выделить в государственной поддержке малого и среднего предпринимательства на начальном этапе развития?

20. Что служит правовым фундаментом финансовой поддержки малого и среднего предпринимательства?

21. Какие существуют меры финансовой поддержки малого и среднего предпринимательства на федеральном и региональном уровнях? Насколько они эффективны?

22. Допустимо ли предоставление субсидий в целях софинансирования расходных обязательств субъекта РФ, возникающих при выполнении мероприятий, осуществляемых в рамках оказания государственной поддержки малого и среднего предпринимательства?

23. Необходим ли и в каком объеме аудит мер финансовой поддержки малого и среднего предпринимательства? На что он должен быть нацелен?

24. Важнейшим источником формирования финансовых ресурсов субъектов малого и среднего предпринимательства является кредитование. Какими правовыми средствами обеспечивается формирования финансовых ресурсов субъектов малого и среднего предпринимательства? Какие существуют правовые формы микрофинансирования малого и среднего предпринимательства?

25. Допустима ли и в каких пределах передача государственного или муниципального имущества во владение и (или) пользование субъектам малого и среднего предпринимательства? Какие существуют иные правовые формы имущественной поддержки указанных субъектов?

26. Льготы в сфере приватизации имущества субъектами малого и среднего предпринимательства определены Федеральным законом от 22 июля 2008 № 159-ФЗ. Какими еще нормативными правовыми актами регулируются отношения, связанные с участием субъектов малого и среднего предпринимательства в приватизации арендуемого имущества?

27. Имеются ли правовые средства информационной поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства?

28. Чем обусловлена необходимость государственной поддержки инновационной активности малого бизнеса? Достаточно ли правовой базы для такой поддержки?

Задания по комментированию норм права

1. Согласно пункта 5 статьи 7 Федерального закона от 24 июля 2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» в целях развития малого и среднего предпринимательства федеральными законами и иными нормативными правовыми актами могут предусматриваться особенности участия субъектов малого предпринимательства в качестве поставщиков (исполнителей, подрядчиков) в осуществлении закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд. Прокомментируйте смысл этой нормы и ее соотношение с положениями иных законов.

2. Прокомментируйте статью 86.1. ГК РФ «Крестьянское (фермерское) хозяйство». Какие принципиальные изменения в отношении крестьянского (фермерского) хозяйства были внесены в ГК РФ?

3. Прокомментируйте статью 59 ТК РФ в части права субъектов малого предпринимательства, численность работников которых не превышает 35 человек (в сфере розничной торговли и бытового обслуживания – 20 человек), на заключение срочного трудового договора. Чем обусловлено закрепление данного права?

Задачи

1. ООО «Витязь», являющееся субъектом малого предпринимательства, с 2005 года добросовестно арендовало нежилое помещение, находящееся в государственной собственности. Указанное помещение в 2014 году было внесено в уставный капитал другого хозяйственного общества по решению арендодателя. Узнав об этом, ООО «Витязь» направило просьбу органу власти о продаже данного имущества по рыночной цене, однако получило отказ.

Вправе ли суд признать право арендатора (субъекта малого или среднего предпринимательства) на приобретение указанного имущества в собственность?

2. ООО «Орион» приняло решение о реализации права на приобретение в собственность арендованного им муниципального помещения. Орган местного самоуправления направил Обществу проект договора купли-продажи, в котором содержалось условие о том, что после его заключения сохраняются обязательства ООО по внесению арендной платы. Общество требует исключить данное положение из договора.

Как должен быть разрешен спор? Является ли основанием для прекращения обязанности арендатора по внесению арендной платы факт заключения между ним и арендодателем договора купли-продажи арендованного имущества?

3. Департамент имущества обратился в арбитражный суд с заявлением к Управлению Федеральной службы государственной регистрации, кадастра и картографии о признании недействительным отказа в государственной регистрации дополнительного соглашения к договору аренды недвижимого имущества. Договор был заключен в 2007 году с ООО «Успех», являющимся субъектом малого предпринимательства, что подтверждается выпиской из базы данных субъектов малого и среднего предпринимательства Москвы. Основанием для отказа в регистрации послужило отсутствие оценки рыночной стоимости арендной платы на дату заключения дополнительного соглашения. Решением арбитражного суда в удовлетворении требований отказано. Суд руководствовался пунктом 9 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции. Поскольку иной порядок определения размера рыночной стоимости арендной платы законом не предусмотрен, суды пришли к выводу, что установленный законом порядок заключения договоров аренды на новый срок соблюден не был.

Имеются ли основания для пересмотра решения арбитражного суда по данному делу?

4. Акционерному обществу «Вымпел» отказано в предоставлении субсидии в сумме 1 млн. рублей на возмещение части затрат, связанных с регистрацией юридического лица и началом предпринимательской деятельности, по причине непредставления расчета, оформленного в соответствии с действующими требованиями, а также документов, подтверждающих отнесение общества к категории субъектов малого или среднего предпринимательства. Общество обратилось в арбитражный суд с заявлением о признании отказа необоснованным.

В заседании было установлено, что общество не представило в уполномоченный орган документы, подтверждающие увольнение одного из его участников в запас в связи с

сокращением Вооруженных Сил Российской Федерации и, соответственно, надлежащий расчет запрашиваемой субсидии, а также документы, свидетельствующие об отнесении общества к субъектам малого и среднего предпринимательства. Однако заявитель настаивал на том, что орган власти должен был самостоятельно запросить документы, подтверждающие увольнение одного из его участников в запас в связи с сокращением Вооруженных Сил Российской Федерации.

Каково должно быть решение арбитражного суда по данному делу?

5. Начальник управления муниципального заказа был привлечен к административной ответственности, предусмотренной частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, за то, что он, будучи должностным лицом, утвердил документацию об аукционе в электронной форме на выполнение работ, не содержащую требования о соответствии участников закупки критериям, установленным статьей 4 Федерального закона от 24 июля 2007 г. № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации», то есть не соответствующую требованиям, предусмотренным п.1 ч.1 и ч.5 ст.31 Федерального закона от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ.

Правомерно ли было привлечено к ответственности должностное лицо?

Деловая игра

Цели игры

1. В процессе моделирования судебного заседания изучить практику выкупа субъектами малого и среднего предпринимательства арендуемого недвижимого имущества, находящегося в государственной собственности субъектов Российской Федерации или в муниципальной собственности.

2. Научиться готовить проекты заявлений и иных процессуальных документов, связанных с рассмотрением дел о выкупе арендованного имущества.

3. Научиться готовить решения и постановления арбитражных судов по делам об обжаловании отказов в приватизации путем выкупа арендуемого нежилого помещения, возложении обязанности заключить договор купли-продажи.

Участники

1. Субъект малого предпринимательства (заявитель).
2. Администрация муниципального образования (ответчик).
3. Судьи арбитражных судов первой, апелляционной и

кассационной инстанций.

Диспозиция

Общество с ограниченной ответственностью обратилось в арбитражный суд с заявлением к администрации муниципального образования о признании незаконным решения об отказе в приватизации путем выкупа арендуемого нежилого помещения и возложении обязанности заключить договор купли-продажи.

Общество с 2005 года арендовало здание. Администрация письмом от 1 июня 2009 г. уведомила общество о том, что постановлением утвержден Перечень муниципального имущества, предоставляемого для поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства, в который предполагается включить арендуемое обществом здание. В сентябре 2010 г. указанное здание было включено в Перечень. В декабре 2010 года общество вновь перезаключило договор аренды недвижимого имущества сроком на пять лет.

В июле 2013 года общество обратилось в администрацию с заявлением о реализации преимущественного права приобретения спорного объекта недвижимости на основании Федерального закона от 22 июля 2008 г. № 159-ФЗ. Администрация отказала в выкупе имущества в связи с тем, что испрашиваемое имущество включено в Перечень менее чем за пять лет до дня подачи обществом заявления.

Задания

1. Подготовьте доводы администрации по заявлению со ссылками на нормативные правовые акты. Подготовьте проект решения арбитражного суда по делу с обоснованием удовлетворения заявленных требований.

2. Подготовьте проект постановления кассационной инстанции во взаимосвязи с решением суда первой инстанции. Обоснуйте позицию кассационной инстанции об отмене решения суда первой инстанции со ссылками на то, что действия администрации по включению спорного имущества в Перечень не имели целью воспрепятствование реализации обществом преимущественного права выкупа этого имущества.

Письменные задания

1. Опишите основные принципы поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства.

2. Раскройте критерии отнесения организации к субъекту малого предпринимательства.

3. Перечислите и опишите основные правовые меры развития малого и среднего предпринимательства, предусмотренные законодательством РФ.

4. Выявите и классифицируйте действующие программы

развития субъектов малого и среднего предпринимательства (федеральные, региональные, муниципальные). Обоснуйте вашу позицию по вопросу о том, необходимо ли принятие единой комплексной федеральной программы развития малого и среднего предпринимательства.

5. Проведите сравнительно-правовой анализ мер поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства, осуществляющих деятельность в сфере образования, инноваций и промышленного производства, сельского хозяйства.

6. Изложите особенности правового режима налогообложения субъектов малого и среднего предпринимательства.

Тест

Выберите один или несколько правильных ответов:

1. Субъекты малого и среднего предпринимательства – это хозяйствующие субъекты (юридические лица и индивидуальные предприниматели):

а) применяющие упрощенную систему налогообложения;

б) отнесенные в соответствии с условиями, установленными федеральным законом, к малым и средним предприятиям;

в) имеющие среднюю численность работников за предшествующий календарный год не более ста человек;

г) включенные в реестр субъектов малого и среднего предпринимательства.

2. В целях отнесения юридического лица к субъекту малого предпринимательства используются следующие критерии:

а) суммарная доля участия РФ, субъектов РФ, муниципальных образований в его уставном (складочном) капитале не должна превышать 50 процентов;

б) средняя численность работников за предшествующий календарный год не должна превышать ста человек;

в) выручка от реализации товаров (работ, услуг) без учета налога на добавленную стоимость или балансовая стоимость активов (остаточная стоимость основных средств и нематериальных активов) за предшествующий календарный год не должна превышать 400 млн. рублей;

г) в штате юридического лица отсутствует должность главного бухгалтера, а ведение бухгалтерского учета возложено непосредственно на генерального директора.

3. Средняя численность работников малого или среднего предприятия за календарный год определяется с учетом:

а) работников, работающих по трудовым договорам;

б) всех его работников, в том числе работников, работающих по гражданско-правовым договорам или по совместительству, за исключением работников представительств, филиалов и других

обособленных подразделений предприятия;

в) всех его работников, в том числе работников, работающих по гражданско-правовым договорам или по совместительству, работников представительств, филиалов и других обособленных подразделений предприятия.

4. В целях реализации государственной политики в области развития малого и среднего предпринимательства могут предусматриваться следующие меры:

а) специальные налоговые режимы, упрощенные правила ведения налогового учета, упрощенные формы налоговых деклараций по отдельным налогам и сборам для малых предприятий;

б) освобождение от уплаты всех налогов в первый год деятельности предприятия;

в) освобождение от ведения бухгалтерского учета;

г) льготный порядок расчетов за приватизированное субъектами малого и среднего предпринимательства государственное и муниципальное имущество;

д) меры по обеспечению прав и законных интересов субъектов малого и среднего предпринимательства при осуществлении государственного контроля (надзора).

5. К специальным налоговым режимам для субъектов малого и среднего предпринимательства относятся:

а) уплата единого социального налога;

б) упрощенная система налогообложения;

в) система налогообложения в виде единого налога на вмененный доход для отдельных видов деятельности;

г) патентная система налогообложения.

6. Субъекты малого и среднего предпринимательства при возмездном отчуждении арендуемого имущества из государственной собственности субъекта Российской Федерации или муниципальной собственности пользуются преимущественным правом на приобретение такого имущества при условии, что:

а) арендуемое имущество по состоянию на 1 июля 2013 года находится в их временном владении и (или) временном пользовании непрерывно в течение двух и более лет в соответствии с договором;

б) отсутствует задолженность по арендной плате за такое имущество;

в) площадь арендуемых помещений не превышает установленные законами субъектов РФ предельные значения площади арендуемого имущества;

г) арендуемое имущество не включено в утвержденный

перечень государственного имущества или муниципального имущества, предназначенного для передачи во владение и (или) в пользование субъектам малого и среднего предпринимательства.

7. При осуществлении закупки товаров, работ и услуг для обеспечения государственных или муниципальных нужд заказчики обязаны осуществлять закупки у субъектов малого предпринимательства в объеме не менее чем:

а) 5 % совокупного годового объема закупок;

б) 10 % совокупного годового объема закупок;

в) 15 % совокупного годового объема закупок;

г) 20 % совокупного годового объема закупок.

8. В случаях, когда в извещениях об осуществлении государственных или муниципальных закупок установлено ограничение в отношении участников закупок, которыми могут быть только субъекты малого предпринимательства, участники закупок:

а) подтверждают свой статус выпиской из реестра субъектов малого предпринимательства;

б) обязаны декларировать в заявках на участие в закупках свою принадлежность к субъектам малого предпринимательства;

в) подтверждают свой статус после заключения государственного или муниципального контракта.

9. Кто может являться членом крестьянского (фермерского) хозяйства:

а) совершеннолетние родственники каждого из супругов, организовавших крестьянское (фермерского) хозяйство;

б) совершеннолетние родственники главы крестьянского (фермерского) хозяйства;

в) любые дееспособные граждане.

10. Членами фермерского хозяйства могут быть супруги, их родители, дети, братья, сестры, внуки, а также дедушки и бабушки каждого из супругов, но не более чем из:

а) одной семьи;

б) трех семей;

в) без ограничений.

11. В состав имущества фермерского хозяйства могут входить:

а) земельный участок;

б) дороги общего пользования, примыкающие к земельному участку;

в) хозяйственные и иные постройки;

г) продуктивный и рабочий скот, птица, техника и оборудование;

д) мебель, утварь и иное личное имущество, принадлежащее

членам фермерского хозяйства.

6. Имущество фермерского хозяйства принадлежит:

а) фермерскому хозяйству;

б) его членам на праве совместной собственности;

в) его членам на праве совместной собственности, если соглашением между ними не установлено иное.

13. В отношении одного субъекта малого предпринимательства общий срок проведения плановых выездных проверок не может превышать:

а) 3 месяцев;

б) 30 рабочих дней;

в) 50 часов.

14. По соглашению сторон срочный трудовой договор может заключаться:

а) субъектом малого предпринимательства (за исключением индивидуальных предпринимателей);

б) субъектом малого предпринимательства (включая индивидуальных предпринимателей);

в) субъектом малого предпринимательства (включая индивидуальных предпринимателей), численность работников которого не превышает 35 человек (в сфере розничной торговли и бытового обслуживания – 20 человек).

15. К принципам поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства относятся:

а) заявительный порядок обращения субъектов малого и среднего предпринимательства за оказанием поддержки;

б) обязательность оказания поддержки каждому субъекту малого и среднего предпринимательства;

в) доступность инфраструктуры поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства для всех субъектов малого и среднего предпринимательства;

г) преимущественное право на участие в государственных или муниципальных закупках;

д) открытость процедур оказания поддержки.

Задания для внеаудиторной работы

Редактирование текстов

Переформулируйте текст в соответствии с действующим законодательством:

«С 1 января 2013 года в регионе можно будет перейти на упрощенное – патентное – налогообложение по ряду видов предпринимательской деятельности (владельцы ателье, парикмахерских, фотоателье, предприятий по ремонту обуви,

мебели, жилья и построек, оказывающие ветеринарные услуги и прочие, например, репетиторство, пошив одежды, ремонт транспорта, бытовой техники и т. д.). С одной стороны, правительство надеется, что выйдут из тени предприниматели, которые раньше вообще не платили налогов, с другой – новой упрощенной системой в бизнес надеются привлечь новых граждан. Купить патент смогут предприниматели, применяющие труд не более 15 работников, а также предоставляющие транспортные услуги по перевозке или сдающие жилье в аренду, всего более 50 видов деятельности. Стоимость рассчитывается по специальной формуле, исходя из установленной базовой доходности по каждому виду деятельности. Например, для репетитора патент обойдется меньше 1000 рублей в месяц. Остальные ставки можно посмотреть в областном законе. Предполагаемая прибыль для бюджетов городов и районов, куда будут поступать собранные средства, может составить 800 миллионов рублей в год».[57]

Правовые заключения

1. Законодательное определение субъекта малого и среднего предпринимательства использует термин «предприятие». Вместе с тем, в настоящее время данное понятие не применятся в качестве обобщающего термина для обозначения субъектов предпринимательства. Подготовьте заключение по вопросу о том, имеется ли в данном случае противоречие норм Закона о малом и среднем предпринимательстве положениям ГК РФ.

2. Субъект малого предпринимательства приобрел в собственность арендуемое нежилое помещение, не закрепленное за государственными или муниципальными предприятиями (учреждениями) и составляющее государственную или муниципальную казну. Выкуп осуществлен в порядке, установленном Федеральным законом от 22 июля 2008 г. № 159-ФЗ. Подготовьте заключение об уплате НДС субъектами малого и среднего предпринимательства при приобретении государственного или муниципального имущества. Признается ли реализация (передача) указанного имущества объектом налогообложения по НДС? Применяются ли правила, установленные Федеральным законом от 22 июля 2008 г. № 159-ФЗ, при выкупе федерального имущества?

Задания по обобщению судебной практики

1. Проанализируйте практику рассмотрения арбитражными судами споров, связанных с отчуждением недвижимого имущества, находящегося в государственной или муниципальной собственности и арендуемого субъектами малого и среднего предпринимательства.

2. Проанализируйте судебную практику применения Федерального закона от 26 декабря 2008 № 294-ФЗ в части проведения проверок в отношении субъектов малого предпринимательства.

3. Обобщите практику рассмотрения арбитражными судами дел о взыскании субсидий из бюджета субъектами малого предпринимательства на возмещение части затрат, связанных с регистрацией юридического лица и началом предпринимательской деятельности.

Задания по составлению документов

1. Заполните Заявление о внесении в реестр субъектов малого и среднего предпринимательства Москвы (приложение № 3 к распоряжению Департамента поддержки и развития малого и среднего предпринимательства города Москвы от 11 декабря 2009 г. № 418).

2. Сформулируйте Заявление субъекта малого (или: среднего) предпринимательства о его соответствии условиям отнесения к категориям субъектов малого и среднего предпринимательства.

3. Подготовьте Заключение о соответствии субъекта малого предпринимательства критериям, предъявляемым к субъекту ремесленничества для внесения его в ремесленный реестр Москвы (в соответствии с распоряжением Департамента поддержки и развития малого предпринимательства г. Москвы от 16 июня 2003 № 15)

4. Подготовьте Заявление о согласии субъекта малого предпринимательства на использование преимущественного права на приобретение арендуемого имущества, находящегося в государственной собственности субъекта Российской Федерации.

5. Составьте проект Договора присоединения между ОАО «Российские железные дороги» и субъектом малого и среднего предпринимательства, заключаемого в рамках Программы партнерства ОАО «РЖД» с субъектами малого и среднего предпринимательства (утв. распоряжением ОАО «РЖД» от 5 февраля 2014 г. № 276р).

6. Подготовьте проект Заявления в вышестоящий орган об отмене решения органа государственного (муниципального) контроля, принятого по результатам плановой проверки субъекта малого предпринимательства, проведенной за рамками установленного общего срока проверок для данного субъекта в год.

7. Подготовьте проект Заявления в арбитражный суд об обжаловании решения, принятого по результатам проверки субъекта малого предпринимательства, проведенной за рамками установленного общего срока проверок.

Работа с иностранными источниками

Прочитайте отрывок статьи и поясните значение Акта о рабочих местах малого бизнеса (the Small Business Jobs Act) 2010 г., в соответствии с которым была учреждена Программа предоставления займов малому бизнесу (the Small Business Lending Fund Program) под управлением Казначейства США для капиталовложений в малый бизнес в целях обеспечения доступности кредитов для малого бизнеса:

«On Sept. 27, 2010, President Obama signed into law the Small Business Jobs Act, the most significant piece of small business legislation in over a decade. The new law is providing critical resources to help small businesses continue to drive economic recovery and create jobs. The new law extended the successful SBA enhanced loan provisions while offering billions more in lending support, tax cuts, and other opportunities for entrepreneurs and small business owners…»[58]

Темы рефератов

1. Правовые основы развития малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации.
2. Понятие субъекта малого и среднего предпринимательства.
3. Приобретение и подтверждение статуса субъекта малого и среднего предпринимательства.
4. Инфраструктура поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства: правовой аспект.
5. Особенности правового статуса крестьянского (фермерского) хозяйства.
6. Система гарантий и мер защиты прав и законных интересов субъектов малого и среднего предпринимательства при проведении государственного контроля (надзора).
7. Особенности правового регулирования и поддержки малого и среднего предпринимательства в зарубежных странах.

Темы эссе

1. Особенности системы правового регулирования малого и среднего предпринимательства.
2. Законодательные и доктринальные подходы к определению понятия субъекта малого и среднего предпринимательства.
3. Поддержка малого и среднего предпринимательства в России: правовая и институциональная основа.
4. Государственная политика и программы поддержки развития малого и среднего предпринимательства.
5. Система государственных и общественных институтов поддержки и развития малого и среднего предпринимательства.

Контрольные вопросы

1. Какие законодательные акты непосредственно регулируют отношения в сфере развития малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации?

2. Как определяется понятие субъекта малого и среднего предпринимательства?

3. Какие имеются категории субъектов малого и среднего предпринимательства?

4. Вправе ли гражданин быть членом нескольких крестьянских (фермерских) хозяйств, созданных в качестве юридического лица?

5. В каком порядке и какие органы ведут реестры субъектов малого и среднего предпринимательства?

6. Что представляет собой инфраструктура поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства?

7. Какие специальные меры развития малого и среднего предпринимательства предусмотрены законодательством?

8. Какие предусмотрены виды и формы поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства?

9. В каких документах устанавливаются условия и порядок оказания поддержки субъектам малого и среднего предпринимательства и организациям, образующим инфраструктуру поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства?

10. В каких формах оказывается финансовая поддержка субъектам малого и среднего предпринимательства?

11. Каковы особенности налогообложения субъектов малого и среднего предпринимательства?

12. Какие имеются законодательные основы имущественной поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства?

13. Что собой представляет система гарантий и мер защиты прав и законных интересов субъектов малого и среднего предпринимательства при проведении государственного контроля (надзора)?

Тема 6.5
Предпринимательская деятельность структурных подразделений коммерческих организаций

Литература

Основная

1. Бессонова И. В. Правовое положение филиалов и представительств по законодательству Российской Федерации //

Правовое положение субъектов предпринимательской деятельности. Сб. науч. трудов / Под ред. В. С. Белых. Екатеринбург. 2002.

2. Перевалова И. В. Имущественная обособленность филиалов и представительств / в кн.: Правовой режим имущества субъектов предпринимательской деятельности. / Под ред. В. С. Белых. М., 2008.

3. Сивков А. В. Особенности управления в холдинговых компаниях и акционерных обществах, имеющих обособленные подразделения (филиалы, представительства, иные обособленные подразделения) // Юрист. 2004. № 9.

4. Тюкавкин-Плотников А. А. Обособленные подразделения юридического лица // Предпринимательское право. 2007. № 2.

5. Эрделевский А. Правовой статус филиалов и представительств // Бизнес-адвокат. 2001. № 18.

Дополнительная

1. Бастрикова А. А., Виговский Е. В. Налогообложение обособленных подразделений юридических лиц // Бухгалтерский учет. 2000. № 13.

2. Клочихина С. Филиалы и представительства: правовое положение, налогообложение, учет отдельных операций // ФПА АКДИ «Экономика и жизнь». 1997. № 15.

3. Мягкова Ю. Ю. Обособленные подразделения организации – налогоплательщика // Российский налоговый курьер. 2000. № 8.

Нормативные акты

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ // СЗ РФ. 05.12.1994. № 32. Ст. 3301.

2. Федеральный закон от 05.05.2014 № 99-ФЗ «О внесении изменений в главу 4 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации и о признании утратившими силу отдельных положений законодательных актов Российской Федерации» // СЗ РФ. 12.05. 2014. № 19. Ст. 2304.

3. Федеральный закон от 02.07.2013 № 142-ФЗ «О внесении изменении в подраздел 3 раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» // СЗ РФ. 08.07.2013. № 27. Ст. 3434.

4. Федеральный закон от 30.12.2012 № 302-ФЗ «О внесении изменений в главы 1, 2, 3 и 4 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» // СЗ РФ. 2012. № 53. ч. 1. Ст. 7627.

5. Федеральный закон от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах»// СЗ РФ. 1996. № 1. Ст. 1.

6. Федеральный закон от 8 февраля 1998 г. № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» // СЗ РФ. 1998. № 7. Ст. 785.

Судебная практика

1. Постановление Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 9 декабря 1999 г. № 90/14 «О некоторых вопросах применения Федерального закона «Об обществах с ограниченной ответственностью».

2. Постановление Пленума ВАС РФ от 18 ноября 2003 г. № 19 «О некоторых вопросах применения Федерального закона «Об акционерных обществах».

3. Постановления Пленумов Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ от 1 июля 1996 г. № 6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой ГК РФ».

Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения

1. Является ли, с вашей точки зрения, филиал субъектом предпринимательской деятельности? Соотнесите понятия «филиал», «субъект предпринимательской деятельности», «субъект предпринимательского права».

2. ГК РФ рассматривает в качестве обособленных подразделений только филиалы и представительства, в то же время на практике крупные организации создают на базе своих филиалов еще более «мелкие» территориально удаленные единицы. Например, АО «Сбербанк» имеет отделения филиалов. В правовой литературе обсуждается вопрос о законности создания организациями таких структурных подразделений, фактически не предусмотренных гражданским законодательством. Каково ваше мнение о законности существования таких подразделений?

3. Сравните цели правового регулирования, порядок создания и легитимации обособленных подразделений вне места нахождения юридического лица в гражданском и налоговом законодательстве.

4. Каковы особенности правового режима имущества филиала? Является ли имущество филиала обособленным?

5. Обладают ли, с вашей точки зрения, филиалы организационной обособленностью?

6. Каковы особенности осуществления филиалом предпринимательской деятельности?

Задания по комментированию норм права

1. Прокомментируйте п. 1 и п. 2 ст. 55 ГК РФ; приведите отличия филиала от представительства юридического лица.

2. Проанализируйте положения п. 3 ст. 55 ГК РФ и п. 2 ст. 11 НК РФ.

Задачи

1. Индивидуальный предприниматель Колосова обратилась в арбитражный суд с иском к ООО «Северная строительная компания» в лице его филиала о взыскании задолженности по договору возмездного оказания услуг. Как выяснилось из обстоятельств дела, Колосова заключила договор об оказании посреднических услуг с ООО «Северная строительная компания» в лице директора филиала, однако оказалось, что директор доверенностью, выданной ему от ООО «Северная строительная компания», не был уполномочен на подписание посреднических договоров.

Каковы правовые последствия заключения такой сделки?

Какое решение должен вынести суд по данному спору?

2. ООО «Стройсервис» обратилось с иском к АО «Застройщик» о взыскании долга за выполнение строительных работ по договору подряда и процентов за пользование чужими денежными средствами в связи с просрочкой платежа. Как видно из материалов дела, между истцом (подрядчик) и ответчиком (заказчик) заключен договор подряда на выполнение работ по строительству складского комплекса. Согласно условиям договора оплата за выполненные работы проводилась следующим образом: 50 % в порядке предоплаты, оставшиеся 50 % поэтапно – в течение 10 дней с момента подписания акта выполненных работ. Объем и стоимость выполненных работ ответчик не оспаривает, но ссылается на то, что указанные работы приняты директором филиала АО «Застройщик», не имевшим соответствующих полномочий.

Согласно доверенности, выданной директору филиала, он был уполномочен представлять интересы АО «Застройщик» в учреждениях и организациях «по вопросам хозяйственно-финансовой деятельности, отнесенным к его компетенции Законом, Уставом и Положением о филиале». Положением о филиале было предусмотрено, что филиал «имеет право от имени общества и с его согласия совершать сделки и другие юридические акты, а также для реализации целей, установленных положением, совершать иные действия, не запрещенные

гражданским законодательством».

В судебном заседании было установлено, что АО «Застройщик» принял балансовый отчет филиала за 2014 год, куда, в том числе вошли все строительные работы, выполненные для ООО «Стройсервис», и включил его в сводный баланс общества.

При данных обстоятельствах считаете ли вы директора филиала уполномоченным на заключение спорного договора? Какие имущественные последствия могут наступать для организации по гражданско-правовым обязательствам ее филиала?

3. Хозяйственное общество вне места своего нахождения имеет одно стационарное рабочее место – сторожа, который обеспечивает охрану имущества организации.

Требуется ли в этом случае регистрация обособленного подразделения в налоговых органах по месту нахождения рабочего места?

4. Директор филиала, действующий на основании доверенности, уполномочил:

1) Своего заместителя на оформление сделок по реализации продукции без ограничения суммы договоров.

2) Водителя-экспедитора на получение ящика гвоздей.

3) Юриста организации на продажу объекта недвижимого имущества филиала.

В каком порядке должны быть оформлены доверенности на совершение указанных операций?

5. Иностранный банк для того, чтобы миновать процедуру получения разрешения для осуществления банковской деятельности на территории РФ, создал дочернее хозяйственное общество.

Может ли суд при определенных основаниях признать такое дочернее общество «фактическим» филиалом иностранного банка?

Деловая игра

Цель

Провести сравнительный анализ различных форм обособленных подразделений коммерческой организации, составить алгоритм действий по созданию территориально обособленного структурного подразделения.

Диспозиция

Акционерное общество для реализации бизнес-проекта нуждается в организации производственного цеха в другом

регионе.

Задание

Проведите обсуждение этого вопроса на совете директоров. В частности, рассмотрите – в какой форме следует реализовать эту задачу – в форме создания филиала, представительства или иного обособленного подразделения.

Какие решения должен принять совет директоров, и какие действия должно предпринять акционерное общество для реализации этого бизнес-проекта?

Письменные задания

1. Проведите сравнительный анализ правового статуса филиала, представительства, определенный ст. 55 ГК РФ, и обособленного подразделения в трактовке ст. 11 НК РФ. Составьте соответствующую таблицу.

2. Напишите алгоритм действий по созданию филиала общества с ограниченной ответственностью.

Тест

Выберите один или несколько правильных ответов:

1. Обособленным подразделением юридического лица в гражданском законодательстве признается:

а) департамент;

б) филиал;

в) представительство;

г) любое территориально обособленное от нее подразделение, по месту нахождения которого оборудованы стационарные рабочие места.

2. Филиал в предпринимательских отношениях выступает:

а) от своего имени;

б) от имени создавшей его организации.

3. Директор филиала в имущественном обороте действует:

а) на основании доверенности руководителя организации;

б) на основании приказа руководителя организации;

в) на основании Положения о филиале.

4. Стационарное рабочее место – это:

а) рабочее место, созданное организацией вне места своего нахождения;

б) созданное и специально оборудованное рабочее место вне места нахождения организации на срок более 1 месяца;

в) созданное и специально оборудованное рабочее место вне места нахождения организации на срок более 1 года.

5. Местом нахождения обособленного подразделения для налоговых целей признается:

а) место осуществления головной организацией деятельности через свое обособленное подразделение;

б) место нахождения головной организации;

в) место регистрации головной организации.

6. Филиал организации считается созданным в отношениях с третьими лицами:

а) с момента принятия общим собранием акционеров решения о его создании;

б) с момента утверждения советом директоров Положения о филиале;

в) с момента государственной регистрации изменений в уставе общества в части указания на наличие филиала;

г) с момента внесения сведений о создании филиала в ЕГРЮЛ.

Задания для внеаудиторной работы

Правовые заключения

Известно, что директор филиала акционерного общества в имущественном обороте действует в соответствии с положением о филиале на основании доверенности, выданной руководителем общества. Подготовьте правовое заключение по вопросу, могут ли быть делегированы директору филиала полномочия работодателя, например, полномочия по наложению дисциплинарных взысканий и применению мер поощрения к работникам филиала. Если да, то каким образом следует оформить такое делегирование полномочий?

Задания по обобщению судебной практики

1. Проанализируйте судебную практику по рассмотрению споров, вытекающих из деятельности обособленных структурных подразделений юридических лиц.

2. Проанализируйте Постановление Президиума ВАС РФ от 24.04.12 № 16404/11, известное как «дело Парекс-банка». В каких случаях и почему дочернее общество организации может быть признано «де-факто» филиалом?

Задания по составлению документов

1. Составьте решение совета директоров акционерного общества о создании филиала.

2. Напишите доверенность директору филиала унитарного предприятия.

3. Подготовьте Положение о филиале хозяйственного общества.

Темы рефератов

1. Особенности правового регулирования территориально обособленных подразделений коммерческих организаций в гражданском и налоговом законодательстве.

2. Правовое положение филиала.

3. Правовое положение представительства.

4. Правовой режим имущества филиала.

5. Организация управления филиалом коммерческой организации.

Контрольные вопросы

1. Какие виды обособленных подразделений вы знаете?

2. Охарактеризуйте правовой статус филиала коммерческой организации. Проведите его сравнение с:

а) представительством;

б) обособленным структурным подразделением организации, не имеющим статуса филиала, создаваемым в соответствии с требованиями налогового законодательства;

в) необособленным структурным подразделением.

3. Перечислите основные признаки, присущие филиалу как территориально-обособленному структурному подразделению организации.

4. Перечислите основные признаки, присущие представительству как территориально-обособленному структурному подразделению организации.

5. Опишите полномочия директора филиала. Какими документами осуществляется наделение полномочиями директора филиала?

Тема 6.6. Некоммерческие организации и предпринимательская деятельность

Литература

Основная

1. Концепция развития гражданского законодательства Российской Федерации / Вступ. ст. А. Л. Маковского. М.: Статут, 2009.

2. Лаутс Е. Б. Юридическое лицо публичного права и публично-правовая компания // Банковское право. 2011. № 6. С. 53–61.

3. Сойфер Т. В. Актуальные направления развития гражданского законодательства о некоммерческих организациях // Российская юстиция. 2014. № 3. С. 8–10.

4. Суханов Е. А. Комментарий к ст. 65.1-65.3 ГК РФ // Вестник гражданского права. 2014. № 3. С. 107–130.

5. Шиткина И. С. Предпринимательская деятельность некоммерческих организаций // Гражданин и право. 2002. № 4.

Дополнительная

1. Гросул Ю. В. О праве некоммерческих организаций на занятие предпринимательской деятельностью // Предпринимательское право. Приложение «Бизнес и право в России и за рубежом». 2013. № 3. С. 16–18.

2. Рябов А. А., Яговкина В. А. Некоторые аспекты осуществления контроля за совершением сделок бюджетными и автономными учреждениями // Финансовое право. 2014. № 1. С. 11–18.

3. Соловьева С. В. Некоммерческие юридические лица: конфликты внутренние и внешние // Журнал российского права. 2013. № 1. С. 39–52.

4. Суханов Е. А. Сравнительное корпоративное право. М.: Статут, 2014.

Нормативные акты

1. ГК РФ.

2. НК РФ.

3. БК РФ.

4. Федеральный закон от 12 января 1996 г. № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях».

5. Федеральный закон от 01.12.2007 № 315-ФЗ «О саморегулируемых организациях».

6. Закон РФ от 27 декабря 1991 г. № 2124-I «О средствах массовой информации».

7. Закон РФ от 7 февраля 1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей».

8. Федеральный закон от 29.12.2012 № 273-ФЗ «Об образовании в Российской Федерации».

9. Закон РФ от 19 июня 1992 г. № 3085-I «О потребительской кооперации (потребительских обществах, их союзах) в Российской Федерации».

10. Закон РФ от 7 июля 1993 г. № 5340-I «О торгово-промышленных палатах в Российской Федерации».

11. Закон РФ от 21 июля 1993 г. № 5473-I «Об учреждениях и органах, исполняющих уголовные наказания в виде лишения свободы».

12. Федеральный закон от 11 августа 1995 г. № 135-ФЗ «О благотворительной деятельности и благотворительных организациях».

13. Федеральный закон от 26 сентября 1997 г. № 125-ФЗ «О

свободе совести и о религиозных объединениях».

14. Федеральный закон от 26 мая 1996 № 54-ФЗ «О Музейном фонде Российской Федерации и музеях в Российской Федерации».

15. Федеральный закон от 26 июля 2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

16. Федеральный закон от 03 ноября 2006 № 174-ФЗ «Об автономных учреждениях».

17. Федеральный закон от 30 декабря 2006 № 275-ФЗ «О порядке формирования и использования целевого капитала некоммерческих организаций».

18. Федеральный закон от 18 июля 2009 № 190-ФЗ «О кредитной кооперации».

19. Федеральный закон от 22.07.2005 № 116-ФЗ «Об особых экономических зонах в Российской Федерации».

20. Федеральный закон от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации».

21. Приказ Минюста России от 01.02.2012 № 10 «Об утверждении Административного регламента предоставления Министерством юстиции Российской Федерации государственной услуги по государственной регистрации эмблем некоммерческих организаций и символики общественных объединений».

Судебная практика

Постановление Пленума Верховного Суда РФ № 3 от 24.02.2005 «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц».

Определение Конституционного Суда РФ от 19.10.2010 № 1406-О-О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы общества с ограниченной ответственностью «Гражданстрой» на нарушение конституционных прав и свобод пунктом 5 статьи 21 Федерального закона «О свободе совести и о религиозных объединениях».

Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения

1. Являются ли некоммерческие организации субъектами предпринимательской деятельности? Как можно объяснить переход в ГК РФ от формулировки «предпринимательская деятельность» к формулировке «приносящая доход деятельность» применительно к некоммерческим организациям? Как такое

изменение в терминологии отразится на основаниях ответственности некоммерческих организаций в случаях нарушения ими обязательств?

2. Каковы особенности государственной регистрации некоммерческих организаций?

3. Есть ли такие виды предпринимательской/приносящей доход деятельности, которыми могут заниматься только НКО? Которыми не могут заниматься НКО?

4. Какие еще ограничения установлены в действующем законодательстве в отношении предпринимательской/ приносящей доход деятельности некоммерческих организаций? Считаете ли вы их оправданными, недостаточными или избыточными?

5. Каковы особенности формирования имущественной основы предпринимательской деятельности некоммерческих организаций? Содержит ли законодательство требования к минимальной стоимости имущества некоммерческой организации и его составу?

6. Возможно ли преобразование некоммерческой организации в коммерческую и наоборот?

7. Видите ли вы какие-либо проблемы, связанные с участием некоммерческих организаций в уставных капиталах хозяйственных обществ, например, учреждений – в уставных капиталах банков? Может ли приобретение некоммерческой организацией долей (акций) в каких-либо случаях квалифицироваться как сделка, противоречащая целям, ради которых создавалась некоммерческая организация?

8. Может ли НКО претендовать на статус субъекта малого предпринимательства? Резидента особой экономической зоны? Почему?

9. Какие функции выполняют саморегулируемые организации? Какими нормативными актами регулируется их деятельность? В каких организационно-правовых формах они создаются?

10. Приведите (со ссылками на законодательство) примеры обязательного членства субъектов предпринимательской или иной профессиональной деятельности в саморегулируемых организациях. Соответствуют ли требования такого членства ч.2 ст.30 Конституции РФ?

11. Какие еще некоммерческие организации содействуют осуществлению предпринимательской (профессиональной) деятельности их участников и иных лиц? Какими нормативными актами регулируется их деятельность?

12. Что такое «публично-правовая компания»?

13. Несет ли субсидиарную ответственность по обязательствам учреждения собственник его имущества?

14. Какие вам известны ограничения на участие некоммерческих организаций в отдельных видах обязательств? Приведите примеры обязательств, в которых, напротив, некоммерческим организациям участвовать разрешается, а коммерческим – нет.

15. Являются ли некоммерческие организации менее надежными контрагентами, чем коммерческие? Если да, то к каким организационно-правовым формам это прежде всего относится?

Задания по комментированию норм права

1. Прокомментируйте положения ст. 27 Федерального закона «О некоммерческих организациях» о конфликте интересов.

2. Прокомментируйте п. 5 ст. 50 ГК РФ. На какой момент некоммерческая организация должна иметь «достаточное для осуществления указанной деятельности имущество»? Каковы последствия нарушения этого требования? Применимы ли к НКО, намеренным заниматься деятельностью, приносящей доход, по аналогии нормы об уставном капитале ООО (о моменте оплаты, составе и оценке вкладов)?

3. Прокомментируйте ч. 6 ст. 3 Федерального закона от 05.05.2014 № 99-ФЗ «О внесении изменений в главу 4 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации и о признании утратившими силу отдельных положений законодательных актов Российской Федерации».

4. Прокомментируйте п. 1 ст. 65 ГК РФ. Как вы считаете, почему одни некоммерческие организации могут быть признаны банкротами, а другие – нет?

5. Дайте комментарий п. 5 ст. 123.24 ГК РФ. Установлены ли подобные ограничения в отношении некоммерческих юридических лиц других организационно-правовых форм? Как вы считаете, случайно ли это?

Задачи

1. После выхода на пенсию учительница начальных классов Хемуленко задумалась о создании домашнего детского сада и стала советоваться со знакомыми юристами, чиновниками и предпринимателями, надо ли создавать для этого юридическое лицо или регистрироваться в качестве предпринимателя,

получать лицензию и соблюдать какие-либо еще формальности, а также что ей грозит за осуществление такой деятельности без регистрации. Среди полученных советов были такие.

А. Создание частного детского сада означает осуществление образовательной деятельности, а это по закону разрешено только некоммерческим организациям. Прибыли такая организация получать не сможет – все деньги, собранные с родителей воспитанников, придется реинвестировать в образовательную деятельность.

Б. Получение лицензии необходимо, но едва ли домашний детский сад, располагающийся в обычной квартире, сможет ее получить.

В. Можно создать коммерческую организацию, а в ее уставе закрепить такой вид деятельности, как оказание услуг по уходу за детьми, тогда лицензия не нужна.

Оцените со ссылками на нормативные акты правильность полученных Хемуленко советов и при необходимости дополните их. При каких условиях Хемуленко сможет воспользоваться нулевой налоговой ставкой по налогу на прибыль по ст. 284.1 НК РФ?

2. Цирюльникова после смерти своего прадеда унаследовала несколько картин его кисти. Автономная некоммерческая организация «Музей парадоксального искусства» предложила купить картины у Цирюльниковой. Цирюльникова сказала, что готова передать их музею только в доверительное управление. Она хотела бы остаться собственницей картин до конца жизни, переложив на музей расходы по их содержанию и риск их случайной гибели, и регулярно получать часть доходов от их использования музеем.

Могут ли музеи создаваться в форме автономных некоммерческих организаций? Можно ли в рамках договора доверительного управления учесть пожелания Цирюльниковой? Какие вам известны ограничения на участие некоммерческих организаций в отдельных видах обязательств?

3. Учреждение УН-1313/л/4 и ООО «Коленвал-лимитед» заключили договор, по которому ООО поставляло учреждению запасные части к тракторам, а учреждение должно было рассчитываться за них лесопродукцией. ООО запчасти поставило в полном объеме, а учреждение лесопродукцию недопоставило. ООО обратилось в арбитражный суд с иском о взыскании суммы задолженности.

Кого следует указать в иске в качестве ответчика? За счет какого имущества иск может быть удовлетворен? Могут ли учреждения, исполняющие уголовные наказания, осуществлять

предпринимательскую деятельность? Какое решение должен принять суд, и изменится ли оно, если учреждение докажет отсутствие своей вины в неисполнении договорных обязательств? На что следует обращать внимание при заключении договоров с публичными учреждениями?

4. Фонд поддержки ветеранов спорта осуществлял торговлю спорттоварами с автографами известных спортсменов. Гражданин, купивший товар, остался недоволен его качеством и предъявил фонду требования, основанные на Законе о защите прав потребителей, в частности, требование о компенсации морального вреда. Фонд требования истца признал частично, указав, что Закон о защите прав потребителей к его отношениям с истцом применяться не должен, поскольку он – некоммерческая организация, и доходы, получаемые за счет реализации спорттоваров, направляются на поддержку спорта и спортсменов.

Каковы особенности предпринимательской деятельности фондов? Является ли данная деятельность фонда предпринимательской? Распространяется ли на спорную сделку Закон о защите прав потребителей?

5. Государственное медицинское учреждение «Центр профилактики инфекционных заболеваний» и АО «Асклепприбор» заключили договор, по которому АО поставило учреждению гематологический анализатор, учреждение поставленный прибор оплатило. Однако из-за обнаружившегося дефекта использование анализатора оказалось невозможным и он был возвращен поставщику. Учреждение потребовало от АО возмещения убытков: стоимости прибора и упущенной выгоды. Ответчик требования признал в части стоимости прибора, а во взыскании упущенной выгоды просил отказать, ссылаясь на то, что истец – государственное медицинское учреждение, некоммерческая организация, целью которой не является извлечение прибыли.

Какие доказательства необходимо исследовать суду? Предложите свой вариант разрешения спора.

6. Молодежный журнал «Wow!» в рубрике «Куда пойти учиться?» крайне отрицательно отозвался об организации образовательного процесса, обоснованности размера оплаты образовательных услуг, культурном и интеллектуальном уровне педагогов и качестве питания школьников в негосударственном образовательном учреждении «Лицей «Элитскул». В статье, в частности, говорилось: «С целью ухода от налогов львиная доля платы за обучение взимается под видом так называемых добровольных благотворительных взносов, которые на деле принудительны». Директор лицея обратился за юридической консультацией в поисках ответа на следующие вопросы.

Обладает ли лицей, будучи некоммерческой организацией, правом на деловую репутацию? Если да, то какие требования и к кому он может предъявить по факту нарушающей это право публикации? Выяснилось, что редакция журнала «Wow!» не является юридическим лицом. Журнал учрежден некоммерческим партнерством «Посторонним В…», созданным несколькими физическими лицами. Материалы в рубрике «Куда пойти учиться?» даны за подписью: «К. А. Щеев». Это – псевдоним журналиста.

Подготовьте ответы на вопросы директора. Возможно ли использование некоммерческой организацией описанной журналистом схемы для снижения налогообложения?

7. Религиозная организация не исполнила свои обязательства по оплате работ по договору строительного подряда. По требованию подрядчика взыскание было обращено на принадлежащие заказчику объекты незавершенного строительства (не завершенные строительством здания странноприимного дома и воскресной школы). Религиозная организация обратилась в суд с требованием о признании незаконными действий судебного пристава-исполнителя со ссылкой на п. 2 ст. 123.28 ГК РФ. Суд в удовлетворении требований отказал, мотивируя решение тем, что «упомянутый в п. 5 ст. 21 Федерального закона от 26 сентября 1997 года № 125-ФЗ «О свободе совести и о религиозных объединениях» перечень видов имущества богослужебного назначения Правительством РФ принят не был». Суд апелляционной инстанции данное решение отменил, пояснив, что назначение имущества религиозной организации может быть установлено судом исходя из конкретных обстоятельств дела, и отсутствие подзаконного нормативного акта в данном случае не препятствует реализации законодательных норм об иммунитете имущества религиозной организации, используемого в богослужебных целях.

Прокомментируйте решения судов. В отношении имущества каких некоммерческих организаций законодательством также установлены иммунитеты? Как потенциальным контрагентам таких организаций следует учитывать эти особенности их правового положения?

8. При АНО «Сибирский третейский суд» постоянно действует Сибирский третейский суд. В регламенте третейского суда содержится положение о том, что АНО «Сибирский третейский суд» материально и организационно обеспечивает рассмотрение споров и утверждает правила третейского разбирательства, а также что наименования «Сибирский третейский суд» и «Сибирский третейский суд при АНО «Сибирский третейский суд»

являются равнозначными. Внезапно на сайте областного арбитражного суда АНО обнаруживает информацию о создании Сибирского третейского суда. Оказалось, что суд-двойник создан при ООО «Сибирское право». АНО предъявило ООО иск, требуя запретить ответчику использование наименования «Сибирский третейский суд» в качестве обозначения постоянно действующего третейского суда.

Исключительными правами на какие средства индивидуализации могут обладать некоммерческие организации? Автономные некоммерческие организации? Может ли АНО «Сибирский третейский суд» воспрепятствовать функционированию двойника третейского суда?

Деловая игра

Цель

Углубленное изучение категорий «предпринимательская деятельность некоммерческих организаций» и «приносящая доходы деятельность некоммерческих организаций», «публичный договор». Развитие навыков аргументации своей позиции в письменной форме и в ходе публичных выступлений.

Участники

Представители истца и ответчика, судья, свидетели.

Диспозиция

Общество защиты прав потребителей обратилось в суд с иском к религиозной организации, ссылаясь на то, что при торговле предметами религиозного назначения она не соблюдает права потребителей, в частности, не выдает кассовые чеки и отказывается обменивать в течение двух недель приобретенные доброкачественные товары. Религиозная организация возражает, что деятельность по распространению предметов культа не является предпринимательской, и, следовательно, не подпадает под действие законодательства о защите прав потребителей; что на такую деятельность не распространяется ст. 426 ГК РФ, в которой говорится о коммерческих организациях.

Задание

Подготовить исковое заявление и отзыв на исковое заявление, собрать доказательства в поддержку позиции истца и ответчика, смоделировать судебное заседание.

Письменные задания

Составьте схему «Виды договоров, сторонами которых не могут быть некоммерческие организации; виды договоров, сторонами которых не могут быть коммерческие организации». Определите правовые последствия нарушения этих запретов.

Тест

Выберите один или несколько правильных ответов:

1. Правоспособность некоммерческих организаций:

а) универсальная;

б) универсальная за исключениями, установленными законодательством;

в) специальная;

г) специальная за исключениями, установленными законодательством.

2. Некоммерческие организации могут обладать исключительным правом на:

а) фирменное наименование;

б) товарный знак;

в) коммерческое обозначение;

г) наименование места происхождения товара.

3. Не являются собственниками своего имущества:

а) государственные корпорации;

б) автономные учреждения;

в) частные учреждения.

4. Некоммерческие организации могут обладать имуществом на праве:

а) собственности;

б) хозяйственного ведения;

в) оперативного управления.

5. Целевой капитал некоммерческой организаций может быть сформирован за счет:

а) пожертвований;

б) получения имущества в порядке наследования;

в) выпуска ценных бумаг.

6. Другие лица несут субсидиарную ответственность по обязательствам:

а) учреждений;

б) фондов;

в) ассоциаций (союзов).

7. Некоммерческие организации не могут участвовать в договоре:

а) факторинга в качестве финансового агента;

б) хранения в качестве профессионального хранителя;

в) страхования в качестве страховщика;

г) простого товарищества;

д) агентирования в качестве агента;

е) доверительного управления в качестве управляющего;

ж) коммерческой концессии в качестве правообладателя;

з) коммерческой концессии в качестве пользователя.

8. Автономными могут быть учреждения:

а) только частные;

б) только публичные;

в) как частные, так и публичные.

9. Саморегулируемая организация – это:

а) организационно-правовая форма некоммерческого юридического лица;

б) особый статус, который могут приобретать некоммерческие организации.

10. Членство одного субъекта предпринимательской деятельности в нескольких саморегулируемых организациях:

а) допускается;

б) не допускается;

в) допускается только в тех случаях, когда это связано с осуществлением субъектом различных видов деятельности.

11. Не допускается банкротство следующих некоммерческих организаций:

а) фондов;

б) политических партий;

в) товариществ собственников недвижимости;

г) религиозных организаций;

д) учреждений.

12. Некоммерческие организации:

а) не могут претендовать на статус субъектов малого предпринимательства;

б) не могут претендовать на статус субъектов малого предпринимательства за исключением потребительских кооперативов;

в) могут претендовать на статус субъектов малого предпринимательства, если их уставом предусмотрена возможность осуществления приносящей доходы деятельности;

г) могут претендовать на статус субъектов малого предпринимательства, за исключением казенных учреждений.

13. Некоммерческие организации:

а) не могут получить статус резидентов особых экономических зон;

б) могут получить статус резидентов особых научно-внедренческих экономических зон;

в) могут получить статус резидентов особых экономических зон, если они созданы в организационно-правовых формах общины коренных малочисленных народов, автономной некоммерческой организации или учреждения (кроме казенного).

Задания для внеаудиторной работы

Правовые заключения

1. В СМИ сообщается о том, что «Союз российских пивоваров обратился в суд с иском о защите деловой репутации к главному наркологу Минздравсоцразвития РФ Евгению Брюну. Истцы считают, что в своих интервью господин Брюн «демонизирует» пиво, говоря, что почти весь напиток производится в России с добавлением спирта, то есть представляет собой «ерш»»[59]. Подготовьте заключение по вопросам о наличии у Союза российских пивоваров полномочий предъявлять такой иск и о подведомственности данного дела.

2. Подготовьте заключение по вопросу о том, распространяется ли ст. 426 ГК РФ о публичном договоре на некоммерческие организации, осуществляющие приносящую доходы деятельность, заключившие договоры до 1 июня 2015 года.

3. Подготовьте заключение по вопросу о том, существуют ли какие-либо налоговые преимущества ведения предпринимательской/приносящей доходы деятельности от лица некоммерческой организации по сравнению с ведением аналогичной деятельности от лица организации коммерческой.

4. Саморегулируемая организация аудиторов исключена Министерством финансов из реестра саморегулируемых организаций аудиторов. Подготовьте заключение о судьбе компенсационного фонда исключенной СРО, сформированного из взносов аудиторов, которым теперь придется вступать в другую СРО.

Задания по обобщению судебной практики

1. Обобщите судебную практику по делам о совершении некоммерческими организациями сделок с выходом за пределы их правоспособности.

2. Обобщите судебную практику по вопросу привлечения собственника имущества учреждения к субсидиарной ответственности по его обязательствам.

Задания по составлению документов.

1. Составьте проект договора к задаче № 2.

2. По материалам задачи № 4 составьте исковое заявление.

3. По спору, описанному в задаче № 5, составьте решение суда.

4. По материалам задачи № 6 составьте исковое заявление.

Работа с иностранными источниками

Прочитайте отрывок из статьи и ответьте на вопросы.

Что такое «три-эл корпорации» и «би-корпорации», о которых идет речь в приведенном отрывке? Какие проблемы предполагается решить с помощью введения этих корпоративных

форм? Существует ли в Российской Федерации проблема отсутствия адекватной организационно-правовой формы для «социальных предприятий»?

Дополнительную информацию можно найти в полном тексте статьи, доступ к которому открыт на сайте «N.Y. j. of law & business»: http://www.nyujlb.org/

«…With the rise of communications and information technology in the last two decades, the interconnectivity and interdependence of the for-profit and nonprofit sectors has become obvious to entrepreneurs, policymakers, social activists, and the larger public.

While American corporate law has not provided business entrepreneurs and social activists with a legal vehicle with which to simultaneously do social good and earn profits, for decades social entrepreneurs have been organizing blended business models, hybrid structures, and mixing and matching subsidiaries and partnership to have social returns, while legally registered as a for-profit or a nonprofit..

Despite the ability of existing organizations to ameliorate seemingly hopeless social troubles such as reducing recidivism or facilitating at-risk youth to graduate from college, these organizations face the intransigent problems of speed, scale, and subsidies. Successful innovations spread slowly, if at all. In business, entrepreneurial firms that do well grow fast; but social entrepreneurship does not yet have a Microsoft or a Google, and is thereby unable to take advantage of available capital. The “biggest obstacle” is the “bureaucratic, rule-bound public sector” or the existing legal binary of for-profit and nonprofit that fails to accommodate the needs of socially minded entrepreneurs and organizations. Pressure has thus mounted upon state and federal governments to recognize alternative legal structures to facilitation the growth of the fourth sector. Since April 2008, heavy lobbying efforts complimented with the economic downturn have induced many states to recognize two alternative corporate forms: the Low-Profit Limited Liability Corporation (L3C) and the Benefit Corporation (B Corp). These new entities have begun to fertilize the fields between traditional nonprofits and for-profits….»[60]

Темы рефератов

1. Предпринимательская деятельность образовательных некоммерческих организаций.
2. Предпринимательская деятельность медицинских некоммерческих организаций.
3. Предпринимательская деятельность некоммерческих организаций в сфере культуры.
4. Предпринимательская деятельность религиозных

организаций.

5. Торгово-промышленные палаты: создание и основные направления деятельности.

Темы эссе

1. Саморегулируемые организации – достойная альтернатива произволу чиновников или новая монополия?

2. Злоупотребление некоммерческими организациями правами в сфере предпринимательской деятельности.

Контрольные вопросы

1. Каковы особенности государственной регистрации некоммерческих организаций?

2. На основании каких учредительных документов они могут действовать?

3. Каковы особенности формирования имущественной основы деятельности некоммерческих организаций? Что такое целевой капитал некоммерческой организации?

4. Каковы особенности опосредованного осуществления некоммерческими организациями предпринимательской деятельности (участия некоммерческих организаций в коммерческих организациях)?

5. На какие некоммерческие организации возложена обязанность публичной отчетности?

6. Приведите примеры договоров, в которых не может участвовать некоммерческая организация.

7. Какие некоммерческие организации не являются собственниками своего имущества?

8. Существуют ли какие-либо особенности имущественной ответственности некоммерческих организаций?

9. Чем занимаются саморегулируемые организации?

10. Какие дисциплинарные меры они могут применять к своим членам?

11. Каким образом государство санкционирует их деятельность?

12. Каковы основные направления деятельности торгово-промышленных палат?

13. Может ли на одной территории действовать несколько торгово-промышленных палат?

Тема 7
Правовые основы несостоятельности (банкротства)

Литература

Основная

1. Антикризисное управление: механизмы государства, технологии бизнеса: Учебник и практикум. М., 2015.

2. Белых В. С., Дубинчин А. А., Скуратовский М. Л. Правовые основы несостоятельности (банкротства). М., 2001.

3. Дорохина Е. Г. Арбитражное управление в системе банкротства. М., 2008.

4. Карелина С. А. Правовое регулирование несостоятельности (банкротства). М., 2006.

5. Карелина С. А. Механизм правового регулирования отношений несостоятельности. М., 2008.

6. Попондопуло В. Ф. Банкротство. Правовое регулирование: Научно-практическое пособие. М., 2013.

7. Семеусов В. А., Пахаруков А. А. Институт несостоятельности (банкротства) юридических лиц в российском праве: Учебное пособие. Иркутск, 2000.

8. Телюкина М. В. Основы конкурсного права. М., 2004.

9. Фролов И. В. Управление процедурами банкротства: теория и юридическая практика. Новосибирск, 2013.

10. Шершеневич Г. Ф. Учение о несостоятельности. Исследование. Казань, 1890.

Дополнительная

1. Актуальные проблемы законодательства о несостоятельности (банкротстве): Сборник статей / Под ред. С. А. Карелиной. М., 2013.

2. Бруско Б. С. Категория защиты в конкурсном праве. М., 2006.

3. Карелина С. А. Пределы вмешательства государства в процесс несостоятельности (банкротства) // Корпоративный юрист. 2005. № 1.

4. Карелина С. А. Категория интереса и институт несостоятельности (банкротства) как средство разрешения конфликта интересов // Законодательство. 2007. № 3.

5. Карелина С. А. Подозрительные сделки в процессе несостоятельности (банкротства): правовые проблемы оспаривания // Предпринимательское право. 2012. № 4.

6. Карелина С. А. Правовая природа, сущность и особенности правоотношений, возникающих в связи с несостоятельностью (банкротством) // Новое в правовом регулировании бизнеса / Сборник лекций по предпринимательскому праву. М., 2013.

7. Карелина С. А. Механизм предупреждения несостоятельности (банкротства): миф или реальность действующего законодательства? / Предпринимательское право. 2013. № 3.

8. Карелина С. А. Роль института несостоятельности (банкротства) в рыночной экономике / Творческое наследие академика В. В. Лаптева и современность / Под ред. А. Г. Лисицына-Светланова и Н. И. Михайлова. М., 2014.

9. Карелина С. А. К вопросу о защите прав кредиторов–участников строительства при оспаривании сделок должника / Институт несостоятельности (банкротства) как инструмент повышения эффективности рыночной экономики / Сборник статей по итогам круглого стола 20 марта 2014 г. / Отв. ред. С. А. Карелина. М., 2014.

10. Пирогова Е. С., Курбатов А. Я. Ограничение правоспособности и дееспособности юридических лиц – должников в рамках дел о несостоятельности (банкротстве). Саратов, 2012.

11. Российское законодательство о несостоятельности (банкротстве): итоги и перспективы развития / Сборник статей по материалам круглого стола 24 апреля 2012 г. / Отв. ред. С. А. Карелина. М., 2012.

12. Степанов В. В. Несостоятельность (банкротство) в России, Франции, Англии, Германии. М., 1999.

13. Ткачев В. Н. Несостоятельность (банкротство) особых категорий субъектов конкурсного права: проблемы правового регулирования. М., 2007.

14. Фролов И. В. Административно-процессуальная форма реализации норм о финансовой несостоятельности в процедурах банкротства. Новосибирск, 2013.

15. Чесноков А. А. Выявление признаков несостоятельности предприятий. Барнаул, 2012.

Нормативные акты

1. ГК РФ (часть первая).

2. АПК РФ от 24 июля 2002 г.

3. Федеральный закон от 26 октября 2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)».

4. Федеральный закон от 2 октября 2007 г. № 229-ФЗ «Об

исполнительном производстве».

5. Федеральный закон от29 июля 2004 г. № 98-ФЗ «О коммерческой тайне».

6. Федеральный закон от 24 июля 1998 г. № 125-ФЗ «Об обязательном социальном страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваниях».

7. Постановление Правительства РФ от 28 мая 2003 г. «Об утверждении Правил проведения и сдачи теоретического экзамена по единой программе подготовки арбитражных управляющих».

8. Постановление Правительства РФ от 25 июня 2003 г. № 366 «Об утверждении Правил проведения саморегулируемыми организациями арбитражных управляющих проверки деятельности своих членов».

9. Постановление Правительства РФ от 9 июля 2003 г. № 414 «Об утверждении Правил проведения стажировки в качестве помощника арбитражного управляющего».

10. Постановление Правительства РФ от 19 сентября 2003 г. № 586 «О требованиях к кандидатуре арбитражного управляющего в деле о банкротстве стратегического предприятия или организации».

11. Постановление Правительства РФ от 9 июля 2004 г. № 345 «Об утверждении Общих правил ведения арбитражным управляющим реестра требований кредиторов».

12. Постановление Правительства РФ от 3 февраля 2005 г. № 52 «О регулирующем органе, осуществляющем контроль за деятельностью саморегулируемых организаций арбитражных управляющих».

13. Распоряжение Правительства РФ от 24 июля 2014 года № 1385-р «Об утверждении плана мероприятий («дорожной карты») «Совершенствование процедур несостоятельности (банкротства)».

14. Приказ Минэкономразвития РФ от 15 февраля 2010 года № 54 «Об утверждении Порядка проведения открытых торгов в электронной форме при продаже имущества (предприятия) должников в ходе процедур, применяемых в деле о банкротстве, Требований к электронным площадкам и операторам электронных площадок при проведении открытых торгов в электронной форме при продаже имущества (предприятия) должников в ходе процедур, применяемых в деле о банкротстве, а также Порядка подтверждения соответствия электронных площадок и операторов электронных площадок установленным Требованиям».

Судебная практика

1. Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 15 августа 2003 г. № 74 «Об отдельных особенностях рассмотрения дел о несостоятельности (банкротстве) кредитных организаций».

2. Постановление Пленума ВАС РФ от 15 декабря 2004 г. № 29 «О некоторых вопросах практики применения ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)».

3. Постановление Пленума ВАС РФ от 22 июня 2006 года № 25 «О некоторых вопросах, связанных с квалификацией и установлением требований по обязательным платежам, а также санкциям за публичные правонарушения в деле о банкротстве».

4. Постановление Пленума ВАС РФ от 30 апреля 2009 г. № 32 «О некоторых вопросах, связанных с оспариванием сделок по основаниям, предусмотренным Федеральным законом «О несостоятельности (банкротстве)».

5. Постановление ВАС РФ от 23 июля 2009 г. № 58 «О некоторых вопросах, связанных с удовлетворением требований залогодержателя при банкротстве залогодателя».

6. Постановление ВАС РФ от 23 июля 2009 г. № 59 «О некоторых вопросах практики применения Федерального закона «Об исполнительном производстве» в случае возбуждения дела о банкротстве».

7. Постановление ВАС РФ от 17 декабря 2009 г. № 91 «О порядке погашения расходов по делу о банкротстве».

8. Постановление Пленума ВАС РФ от 23 декабря 2010 года № 63 «О некоторых вопросах, связанных с применением главы III.1 Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)».

9. Постановление Пленума ВАС РФ от 22 июня 2012 года № 35 «О некоторых процессуальных вопросах, связанных с рассмотрением дел о банкротстве».

10. Постановление Пленума ВАС РФ от 06 декабря 2013 года № 88 «О начислении и уплате процентов по требованиям кредиторов при банкротстве».

11. Постановление Пленума ВАС РФ от 25 декабря 2013 года № 93 «О некоторых вопросах, связанных с вознаграждением арбитражных управляющих при банкротстве».

12. Постановление пленума ВАС РФ от 6 июня 2014 года № 37 «О внесении изменений в постановления Пленума Высшего арбитражного суда РФ по вопросам, связанным с текущими платежами».

13. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 13 октября 2015 г. № 45 «О некоторых вопросах, связанных с

введением в действие процедур, применяемых в делах о несостоятельности (банкротстве) граждан».

14. Письмо Президиума ВАС РФ от 26 июля 2005 г. № 94 «О порядке рассмотрения заявления должника о признании его банкротом при отсутствии у него имущества, достаточного для покрытия расходов по делу о банкротстве».

15. Письмо Президиума ВАС РФ от 26 июля 2005 г. № 93 «О некоторых вопросах, связанных с исчислением отдельных сроков по делам о банкротстве».

16. Письмо Президиума ВАС РФ от 13 октября 2005 г. № 95 «О процессуальных последствиях смены места нахождения должника – юридического лица при рассмотрении дел о несостоятельности (банкротстве)».

Занятие № 1

Тема: Генезис института несостоятельности (банкротства). Российское законодательство о несостоятельности (банкротстве): основные черты и тенденции развития. Понятие, критерии, признаки несостоятельности (банкротства). Субъектный состав отношений несостоятельности (банкротства).

Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения

1. Как вы думаете, зачем понадобилось создавать специальный институт несостоятельности (банкротства), почему нельзя решить проблемы несостоятельных субъектов предпринимательской деятельности гражданско-правовыми средствами, путем обращения взыскания на имеющееся у них имущество?

2. Обоснуйте экономико-правовую природу института несостоятельности (банкротства).

3. Традиционно в гражданском праве термином «должник» обозначается сторона во всяком гражданско-правовом обязательстве, которая должна совершить определенные действия по требованию кредитора, как-то: передать товар, выполнить работу, оказать услуги, уплатить денежную сумму (ст. 307 ГК РФ). Понятие «должник», употребляемое в Законе о банкротстве, существенно отличается от традиционно принятого. В чем заключаются эти отличия?

4. В каком порядке определяется состав и размер денежных обязательств и обязательных платежей, принимаемых во внимание на момент подачи в арбитражный суд заявления о признании должника банкротом?

5. Каким образом может быть осуществлена трансформация неденежного обязательства в денежное?

6. В чем находит свое выражение и каким образом может быть разрешен конфликт интересов кредиторов в процессе несостоятельности (банкротства)?

7. На практике нередко возникает вопрос, в каком размере должны указываться в реестре требований кредиторов требования гражданина о денежной компенсации морального вреда, причиненного ему должником. Выскажите и обоснуйте свое мнение по данной проблеме.

8. Одной из проблем, возникающих на практике, является соотношение ситуации предвидения банкротства и фиктивного банкротства. И в том, и в другом случае должник может обратиться в арбитражный суд при отсутствии признаков банкротства. Однако, как провести грань между мнимой и реальной неплатежеспособностью?

9. Научный и практический интерес представляет проблема соотношения компетенции собрания и комитета кредиторов. Закон о банкротстве наделяет в определенных случаях правом принять решение либо собрание, либо комитет кредиторов. При этом не исключена ситуация, когда эти органы примут противоположные решения. В результате возникает необходимость ответа на вопрос о последствиях принятия собранием и комитетом таких решений. Обоснуйте свое мнение по данной проблеме.

10. Анализируя правовой статус арбитражного управляющего, многие ученые высказывают мнение о «… возможности передачи в отдельных случаях управления имуществом должника организациям (юридическим лицам), профессионально занимающимся антикризисным управлением»[61]. Целесообразно ли, на ваш взгляд, на законодательном уровне закрепить институт независимого арбитражного управления?

11. Согласно Закону о банкротстве арбитражный управляющий имеет право на вознаграждение в деле о банкротстве и на возмещение в полном объеме расходов, фактически понесенных им при исполнении возложенных на него обязанностей по арбитражному управлению. Вознаграждение выплачивается за счет средств должника. Однако в случае отсутствия у должника средств, достаточных для погашения расходов, данные расходы обязан погасить заявитель в части, не погашенной за счет имущества должника, за исключением расходов на выплату процентов по вознаграждению арбитражного управляющего. Имеет ли право заявитель в деле о банкротстве включить в состав расходов по налогу на прибыль суммы

погашения расходов (фиксированное вознаграждение арбитражному управляющему) за должника, у которого недостаточно средств для их погашения?

12. Многообразие и сложность функций, осуществляемых арбитражным судом в деле о несостоятельности, вызвали в научной литературе и на практике различные дискуссии, в частности, о характере полномочий арбитражного суда.

По мнению некоторых авторов, особенностью дел о несостоятельности является исполнение арбитражным судом функций, не связанных с осуществлением правосудия, а именно функций административного характера, например, контроль арбитражным судом за деятельностью арбитражного управляющего, рассмотрение жалоб на его действия, заслушивание его отчетов и т. д. [62]

Другие авторы придерживаются точки зрения, что дела о несостоятельности разноплановы и поэтому имеют комплексный характер. В связи с этим любое действие арбитражного суда, совершаемое в процессе рассмотрения и разрешения дела о банкротстве, является действием по осуществлению правосудия, так как направлено на вынесение законного и обоснованного судебного решения.

Именно с осуществлением правосудия некоторые авторы связывают наличие у суда функций контроля за всеми действиями, совершаемыми и совершенными участниками процесса в ходе производства по делу[63]. Какова ваша позиция по данному вопросу?

13. Нередко при анализе места и роли арбитражного суда в процессе несостоятельности возникает проблема своевременности открытия производства по делу о банкротстве.

Действующее законодательство РФ не предусматривает возможность открытия производства по инициативе арбитражного суда. Однако на практике возможны ситуации, когда промедление с возбуждением дела о несостоятельности создает угрозу интересам основной массы кредиторов конкретного должника. Обоснуйте собственную точку зрения по данному вопросу.

14. Каковы правовые формы участия государства в процессе несостоятельности (банкротства)?

15. Может ли быть дело о банкротстве инициировано одним кредитором?

Задания по комментированию норм права

1. При подаче заявления о несостоятельности (банкротстве)

самим должником оно должно быть подписано руководителем должника – юридического лица или лицом, его заменяющим (п. 1 ст. 37 Закона). Прокомментируйте данную норму и ответьте на следующие вопросы. Как быть в той ситуации, когда руководитель, по тем или иным обстоятельствам, отказывается подписывать данное заявление? Можно ли рассматривать отсутствие подписи руководителя должника в качестве основания для возвращения заявления арбитражным судом?

2. Статья 9 Закона о несостоятельности (банкротстве) 2002 г. обязывает руководителя должника подать заявление в арбитражный суд, если удовлетворение требований одного или нескольких кредиторов делает невозможным полное удовлетворение остальных кредиторов и еще в ряде случаев, установленных законом, а согласно ст. 30 до момента подачи в арбитражный суд заявления руководитель должника принимает меры, направленные на восстановление платежеспособности. Найдите в Гражданском, Налоговом и Бюджетном кодексах нормы, которые закрепляют соответствующие правовые средства восстановления платежеспособности организаций.

3. Действующий Закон о несостоятельности (банкротстве) в новой редакции расширяет круг кредиторов, участвующих в деле о банкротстве. Вследствие какого изменения, внесенного в Закон, это стало возможным? Найдите в Законе и прокомментируйте соответствующие положения.

1. Дайте комментарий положениям Закона о несостоятельности (банкротстве), касающимся порядка признания решений иностранных судов по делам о несостоятельности (банкротстве) на территории РФ.

2. Проанализируйте положения Закона о банкротстве 2002 г., касающиеся возможности применения судейского усмотрения при введении соответствующей процедуры банкротства.

Задачи

1. Кредитор ООО «Сатурн» обратился в арбитражный суд, рассматривающий дело о банкротстве АО «Марс», с требованием о передаче принадлежащего ему имущества в натуре должником. Внешний управляющий отказал во включении требований ООО к АО в реестр требований кредиторов, указав, что обязанность АО поставить предварительно оплаченное молоко не является денежным обязательством.

Какое решение, по вашему мнению, должен принять арбитражный суд?

2. По одному из дел арбитражный суд признал

неправомочным повторно созванное собрание кредиторов должника. В суд было представлено решение первого собрания кредиторов ООО о введении в отношении должника внешнего управления. Из материалов дела усматривается, что на собрании кредиторов присутствовало два кредитора, обладающие в совокупности 35 % голосов. При этом часть кредиторов, обладающих в совокупности 30 % голосов, утверждали, что они не были должным образом оповещены.

При каких условиях повторно созванное собрание кредиторов считается правомочным?

Являются ли правильными, по вашему мнению, выводы суда о неправомочности собрания кредиторов?

3. Налоговый орган после принятия к производству арбитражным судом заявления о признании должника банкротом вынес решение о доначислении налогов и начислении пеней по налогам, налоговый период и срок уплаты которых наступил до даты принятия заявления о признании должника банкротом. Впоследствии налоговый орган направил в банк должника инкассовое поручение о бесспорном списании сумм доначисленных налогов, мотивируя это тем, что данные суммы следует расценивать как текущие платежи.

Вправе ли налоговый орган производить бесспорное списание сумм доначисленных налогов на основании решения, вынесенного после принятия к производству заявления о признании должника банкротом?

4. В рамках процедуры наблюдения руководитель должника-унитарного предприятия был отстранен от занимаемой должности, исполнение его обязанностей возложено на временного управляющего. В последующем на предприятии было введено внешнее управление. С апелляционной жалобой на определение о введении внешнего управления обратился руководитель должника. Определением арбитражного суда жалоба была оставлена без рассмотрения со ссылкой на ее подписание неуполномоченным лицом.

Правомерна ли позиция арбитражного суда?

5. Налоговый орган обратился в суд с заявлением о признании индивидуального предпринимателя несостоятельным (банкротом) с применением упрощенной процедуры банкротства отсутствующего должника. Требование мотивировано наличием у должника просроченной задолженности по обязательным платежам, а также отсутствием имущества, достаточного для покрытия судебных расходов. Должник, возражая против удовлетворения указанного заявления, утверждал, что в отношении индивидуального предпринимателя упрощенная

процедура банкротства может быть применена только в том случае, если его местонахождение неизвестно.

Правомерны ли возражения должника? Каковы особенности рассмотрения дел о признании индивидуального предпринимателя несостоятельным (банкротом) с применением упрощенной процедуры банкротства отсутствующего должника?

6. Арбитражным судом рассмотрено дело о несостоятельности акционерного общества «Ласточка», по результатам которого признан факт неплатежеспособности должника. В ходе проведения внешнего управления должником заключен договор аренды нежилых помещений сроком на 10 лет с банком, во исполнение условий которого арендатор (банк) внес арендную плату путем перечисления суммы основного долга на счета кредиторов акционерного общества «Ласточка» согласно реестру требований кредиторов. Разрешая вопрос о восстановлении платежеспособности должника, суд исходил из обязанности акционерного общества «Ласточка» произвести расчет с кредиторами по основному долгу, имевшему место на момент введения внешнего управления. Признав данный факт обоснованным, арбитражный суд определением производство по делу прекратил в связи с восстановлением платежеспособности должника.

Правомерна ли позиция арбитражного суда по данному делу?

7. Межрайонная инспекции ФНС России № 5 по Нижегородской области обратилась к мировому судье с исковым заявлением к руководителю несостоятельного должника П. о привлечении последнего к субсидиарной ответственности по долгам ООО «З-С» и взыскании денежных средств. При этом ранее дело о банкротстве арбитражным судом не возбуждалось. В принятии заявления судьей было отказано. Определение мирового судьи было поддержано в апелляционной инстанции.

Принимая указанные решения, суды обеих инстанций руководствовались нормой ст. 33 АПК, определяющей подведомственность дел о банкротстве арбитражным судам.

Правомерна ли позиция мирового судьи и суда апелляционной инстанции?

8. ООО «Агентство недвижимости «АККА» обратилось в арбитражный суд с заявлением о признании ООО «РТН-Девелопмент» несостоятельным (банкротом). В обоснование своих требований заявитель предоставил вступившее в законную силу решение Арбитражного суда города Москвы по делу о взыскании с ООО «РТН-Девелопмент» в пользу ООО «Агентство недвижимости «АККА» денежных средств в размере 241 226 руб. 88 коп.

После принятия заявления истца к производству ООО «РТН-Девелопмент» оплатило задолженность в полном объеме путем перечисления всей суммы на расчетный счет истца. Однако денежные средства были возвращены плательщику ввиду закрытия счета получателя. Должник неоднократно пытался связаться с кредитором с целью исполнения своих обязательств перед последним. Кредитор уклонялся от принятия исполнения. В конечном итоге должник перечислил денежные средства в депозит нотариуса, о чем кредитор в установленном порядке был извещен нотариусом.

Документы, подтверждающие погашение им суммы долга, ООО «РТН-Девелопмент» предоставил арбитражному суду.

Имеют ли место в данной ситуации признаки несостоятельности (банкротства)? Какое решение должен принять арбитражный суд?

Деловая игра

Цель

Глубокое и всестороннее изучение признаков несостоятельности (банкротства) различных субъектов, в том числе анализ оснований признания несостоятельным (банкротом) индивидуального предпринимателя.

Участники

1. Представитель заявителя.
2. Временный управляющий должника.
3. Судья.

Диспозиция

Индивидуальный предприниматель обратился в арбитражный суд с заявлением о признании его несостоятельным (банкротом). В подтверждение своих требований индивидуальный предприниматель, среди прочих документов, предоставил суду договор поручительства с банком. Его заявление было признано обоснованным, была введена процедура наблюдения, утвержден временный управляющий.

Не согласившись с принятым решением суда, представитель АО «Первобанк» обратился с апелляционной жалобой, в которой требовал отменить ранее вынесенное определение суда и принять по делу новый судебный акт об отказе индивидуальному предпринимателю в удовлетворении требования. В обоснование своих доводов заявитель указал, что по договору поручительства должник выступал как физическое лицо, а не как индивидуальный предприниматель.

Задание

Подготовить апелляционную жалобу, отзыв временного управляющего на нее, собрать доказательства в поддержку позиции заявителя и временного управляющего, смоделировать судебное заседание.

Письменные задания

1. Составьте алгоритм действий кредитора при инициировании процесса несостоятельности (банкротства).

2. Сопоставьте меры по восстановлению платежеспособности должника, применяемые до момента инициирования дела о несостоятельности и осуществляемые в рамках процедур банкротства.

Тест

Укажите один или несколько правильных ответов

1. В соответствии с законодательством несостоятельность (банкротство) это:

а) неспособность должника удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам;

б) признанная арбитражным судом и объявленная самим должником неспособность удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей;

в) признанная арбитражным судом неспособность должника в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей.

2. Состав и размер денежных обязательств и обязательных платежей определяется:

а) на дату подачи заявления о признании должника банкротом;

б) на дату введения соответствующей процедуры;

в) на дату открытия конкурсного производства;

г) на дату наступления срока исполнения соответствующего обязательства.

3. Для определения наличия признаков банкротства должника учитываются:

а) размер денежных обязательств;

б) размер обязательных платежей;

в) размер любых имущественных обязательств;

г) неустойки (штрафы, пени);

д) убытки (в виде упущенной выгоды);

е) текущие платежи.

4. Текущими платежами признаются:

а) требования, включенные в реестр;

б) возникшие после возбуждения производства по делу о

банкротстве требования кредиторов об уплате поставленных товаров, выполненных работ и оказанных услуг;

в) денежные обязательства и обязательные платежи, возникшие после даты принятия заявления о признании должника банкротом.

5. Правом на обращение в арбитражный суд с заявлением о признании должника банкротом обладают:

а) уполномоченные органы;

б) учредитель (участник) должника;

в) прокурор;

г) кредиторы;

д) конкурсные кредиторы;

е) работник должника.

6. Право на обращение в арбитражный суд у конкурсного кредитора возникает:

а) с момента обнаружения признаков несостоятельности (банкротства) должника;

б) по истечении 30 дней с даты направления исполнительного документа в службу судебных приставов и его копии должнику;

в) при соблюдении досудебного (претензионного) порядка урегулирования спорной ситуации;

г) с даты вступления в законную силу решения суда, арбитражного суда или третейского суда о взыскании с должника денежных средств.

7. Предвидение банкротства – это:

а) наличие обстоятельств, свидетельствующих о том, что должник не в состоянии исполнить обязанность по уплате обязательных платежей;

б) наличие обстоятельств, свидетельствующих о том, что должник не в состоянии исполнить обязательства по текущим платежам;

в) наличие обстоятельств, свидетельствующих о том, что должник не в состоянии исполнить денежные обязательства;

г) наличие обстоятельств, свидетельствующих о том, что должник не в состоянии исполнить обязательства по выплате заработной платы;

д) наличие обстоятельств, свидетельствующих о том, что должник не в состоянии исполнить денежные обязательства и (или) обязанность по уплате обязательных платежей.

8. Собрание кредиторов правомочно, если:

а) на нем присутствовали конкурсные кредиторы и уполномоченные органы, обладающие более чем половиной голосов от общего числа голосов конкурсных кредиторов и

уполномоченных органов;

б) на нем присутствовали конкурсные кредиторы и уполномоченные органы, включенные в реестр требований кредиторов;

в) на нем присутствовали конкурсные кредиторы и уполномоченные органы, включенные в реестр требований кредиторов и обладающие более чем половиной голосов от общего числа голосов конкурсных кредиторов и уполномоченных органов.

9. Реестр требований кредиторов ведет:

а) арбитражный управляющий;

б) конкурсный кредитор, обладающий большим количеством голосов;

в) реестродержатель;

г) должник;

д) арбитражный управляющий или реестродержатель.

10. Арбитражным управляющим признается:

а) член одной из саморегулируемых организаций арбитражных управляющих;

б) индивидуальный предприниматель, являющийся членом одной из саморегулируемых организаций арбитражных управляющих;

в) гражданин РФ, являющийся членом одной из саморегулируемых организаций арбитражных управляющих;

д) субъект профессиональной деятельности, являющийся членом одной из саморегулируемых организаций арбитражных управляющих.

11. Обязательными условиями членства в саморегулируемой организации арбитражных управляющих являются:

а) наличие статуса индивидуального предпринимателя;

б) наличие высшего профессионального образования;

в) наличие лицензии на осуществление деятельности по арбитражному управлению;

г) сдача теоретического экзамена по программе подготовки арбитражных управляющих;

д) наличие стажа работы на руководящих должностях не менее чем год;

е) наличие стажировки в качестве помощника арбитражного управляющего не менее чем 6 месяцев.

12. Минимальная сумма финансового обеспечения ответственности арбитражного управляющего не может быть менее:

а) 3 % балансовой стоимости активов должника, превышающей 100 млн. руб., при балансовой стоимости активов

должника от 100 до 300 млн. руб.;

б) 3 млн. руб. в год;

в) 6 млн. руб. в год;

г) 50 тыс. руб. в год.

13. Организация вправе получить статус саморегулируемой организации арбитражных управляющих при выполнении ею следующих условий:

а) соответствие не менее чем 100 её членов требованиям, установленным законодательством;

б) участие членов не менее чем в 100 (в совокупности) процедурах банкротства;

в) утверждение ее арбитражным судом;

г) наличие компенсационного фонда;

д) создание органов управления;

е) должна быть создана в одной из организационно-правовых форм коммерческих организаций.

14. До момента инициирования дела о несостоятельности (банкротстве) арбитражный суд вправе принять обеспечительные меры в соответствии с:

а) требованиями конкурсных кредиторов;

б) положениями Закона о несостоятельности (банкротстве);

в) Арбитражным процессуальным кодексом;

г) усмотрением арбитражного суда.

15. Отзыв должника на заявление о признании его банкротом направляется:

а) в течение 14 дней с даты получения определения о принятии заявления кредитора или уполномоченного органа;

б) в течение 10 дней с даты получения определения о принятии заявления кредитора или уполномоченного органа;

в) в момент проведения первого собрания кредиторов.

Задания для внеаудиторной работы

Правовые заключения

1. Дайте правовую оценку ситуации, когда признакам несостоятельности будет отвечать образование, которое по тем или иным причинам не имеет статуса юридического лица.

2. Срок платежа по договору наступает через 3 (4) года после открытия конкурсного производства. В процессе конкурсного производства заключено мировое соглашение. Кредитор, не заявивший требование ранее, в установленный договором срок предъявляет требование, в ответ на что должник заявляет об истечении срока исковой давности, который начал течь в момент открытия конкурсного производства.

Оцените сложившуюся ситуацию и выработайте рекомендации по поведению кредитора.

3. Оцените правомерность включения в реестр требования, предусматривающего для должника обязанность выплатить действительную стоимость доли в уставном капитале.

4. Подготовьте заключение по вопросу о возможности применения положений ст. 4.1 Закона о банкротстве к сделке по погашению межбанковского кредита, заключенной должником – кредитной организацией с другой кредитной организацией в рамках обычной хозяйственной деятельности до момента отзыва лицензии у должника.

5. Ознакомьтесь с отрывком из статьи «Сетевые компании замкнуло иском. «Энергия» требует банкротства «МРСК Юга»[64], *опубликованной 18 октября 2014 года в электронной версии газеты* «Коммерсантъ»:

«Крупнейшую энергетическую компанию региона – ОАО «МРСК Юга» – потребовало признать несостоятельной предприятие «Энергия», которое занимается передачей электричества по своим сетям в Волгодонске и Красном Сулине. В «Энергии» говорят, что были вынуждены пойти на это, чтобы получить долг с «МРСК Юга». Признанный судом размер долга составляет порядка 500 млн. руб. В «МРСК Юга» считают подачу заявления о банкротстве незаконной и намерены обжаловать судебные решения по долгам в судах вышестоящих инстанций.

Заявление ОАО «Энергия» с требованием объявить банкротом ОАО «Межрегиональная распределительная сетевая компания Юга» («МРСК Юга») зарегистрировано в ростовском арбитраже 14 октября. Как пояснили «Ъ» в суде, основанием для банкротства является задолженность «МРСК Юга» перед «Энергией» в размере 135,4 млн. руб., которая была признана судом в июле 2014 года. «Решение суда вступило в законную силу, однако на 13 октября 2014 года задолженность является непогашенной», – сообщил представитель суда.

ОАО «Энергия»…с 2010 года оказывает «МРСК Юга» услуги по передаче электроэнергии (мощности) через свое сетевое хозяйство… ОАО «МРСК Юга» является крупнейшим транспортировщиком электроэнергии по сетям 110 кВ и ниже на территории Ростовской, Волгоградской, Астраханской областей и республики Калмыкия. Общая протяженность линий электропередач компании составляет более 158 тыс. км. Согласно отчету ОАО, в 2013 году его выручка составила 27,4 млрд руб.

Согласно судебным документам, долг образовался следующим образом: 1 января 2014 года «Энергия» приобрела оборудование и сети у некой ООО ТСК, таким образом увеличив

свои возможности по передаче мощности. Соответственно, выросло и количество электроэнергии, передаваемой для «МРСК Юга». 31 января «Энергия» выписала «МРСК Юга» счет за услуги, который фиксировал передачу электричества на сумму 143,1 млн. руб. «МРСК Юга» признала счет частично, оплатив лишь около 7,7 млн. руб. Отказ произвести оплату в полном объеме был мотивирован, в частности, тем, что «Энергия» не представила доказательства владения новыми сетями. Тогда «Энергия» обратилась в суд с заявлением о взыскании остальной суммы, и суд это требование удовлетворил. В сентябре указанное решение суда было подтверждено и апелляционной инстанцией.

«МРСК Юга» игнорирует судебное решение, поэтому нам ничего не остается, как получить свои деньги в рамках банкротства», – пояснил «Ъ» представитель «Энергии» Дмитрий Григориади. Он также отметил, что 135,4 млн. руб. составляет задолженность только за один месяц – январь. По словам адвоката, в октябре суд признал еще 371 млн. руб. долга «МРСК Юга» за передачу мощности в последующие три месяца. Кроме того, на рассмотрении суда находится еще одно заявление «Энергии» о признании долга в размере 220 млн. руб…»

Подготовьте заключение по вопросу о возможности признания «МРСК Юга» несостоятельной с учетом того, что потенциальный «должник» является естественной монополией.

Задания по обобщению судебной практики

1. Проанализируйте практику, связанную с возможностью обжалования определений суда, вынесенных по результатам установления требований кредиторов.

2. Сделайте обобщение судебно-арбитражной практики о приостановлении производства по делам, связанным со взысканием с должника денежных средств и иного имущества в результате введения процедуры наблюдения.

3. Проанализируйте судебно-арбитражную практику, связанную с ответом на вопрос, рассматриваются ли по существу возражения по требованиям кредитора, заявленные последним с пропуском месячного срока, установленного п. 3 ст. 100 Закона о банкротстве?

Задания по составлению документов

1. Подготовьте проект соглашения об урегулировании спора и сформулируйте рекомендации по его составлению.

2. Составьте проект уведомления о проведении первого собрания кредиторов.

3. Подготовьте проекты решений собрания кредиторов о введении: финансового оздоровления; внешнего управления; конкурсного производства.

4. Составьте проект решения собрания кредиторов о заключении мирового соглашения.

5. По сюжету задания № 4 из раздела «ПРАВОВЫЕ ЗАКЛЮЧЕНИЯ» составьте проект искового заявления о признании компании несостоятельной (банкротом).

Работа с иностранными источниками

Прочитайте отрывок из статьи английского издания *«The Guardian»* под названием *«Filing for bankruptcy: a step-by-step guide»*[65] и ответьте на вопросы.

«Alan Wilson was in the army for nine years and has served tours in Kosovo and Iraq, yet the thought of going to court to file for bankruptcy terrified him.

«At first it was the stigma attached to it. I felt a complete and utter failure – I wasn't able to deal with things the rest of the country seemed to have no problem with. I worried about my name appearing in the local paper, and people I went to school with knowing what had happened,» he says. Then there was the fear of going to court itself. «When you're going on a tour of duty or doing an exercise you're trained to deal with it; you learn how to do your job. But no one teaches you to deal with [going to court]. It's alien to you, and you just don't know what to do or how to react…»

Wilson owed £82,000 to his mortgage lender and a further £20,000 on credit cards. He lost his wife, dog and home because of debt problems. He couldn't sleep and was spending just J30 a month on food, living on plain boiled rice and cous cous, and was being hounded by debt collectors when he eventually asked Mike Thomas, debt counsellor and founder of free debt advisory service DebtWizard, for help.

Thomas advised Wilson that bankruptcy was the only way forward: he arranged for the J700 bankruptcy costs to be paid by the British Legion and guided his client through the court process…Below is an abbreviated form of the DebtWizard's guide to bankruptcy…

1. The consumer petition bankruptcy forms

You will need two forms – Debtor's Bankruptcy Petition Form and Statement of Affairs (Debtor's Petition) – which must be completed before you go to the county or high court to petition for your bankruptcy. You can pick them up from the court, ask it to send them to you, or download them and print them out.

…You need to give any previous addresses you have lived at, details of your occupation if you work, and the contact details of the creditors/lenders to whom you owe money and who feature in your bankruptcy.

Look through any statements and letters you have received from the creditors for the relevant details. There is no harm in telephoning

them to get up-to-date balances and informing them you will soon be petitioning your bankruptcy. But do not be persuaded into making extra payments to them before you go bankrupt.

When completing the Causes of Bankruptcy sections it is not acceptable to just write «due to recession»; you need to explain exactly what has happened, including details of relationship breakdowns, additional living costs, turning to credit to pay daily and monthly bills, redundancy or illness. Also, you must list any attempts you have made to clear your debts such as debt management plans and IVAs, and why those attempts have failed.

2. Finding the bankruptcy fee

The bankruptcy fee comprises two sections: the Official Receiver's fee of J525, paid to the Insolvency Service, and the court fee of J175 – a total of J700.

There are numerous ways of finding the fee:

• Stop paying creditors who will feature in your bankruptcy – you can consider this provided you can demonstrate you used this money towards the fee and not for unreasonable spending.

• Borrow from family – if you do this then make sure you inform the Official Receiver as they may be able to reimburse your family the bankruptcy fee if there are sufficient funds in the bankruptcy administration.

• From your union or another source – police officers and army personnel, as well as some civil servants, often get help towards the bankruptcy fee if they can demonstrate financial hardship. Citizens Advice may also be able to help by approaching your utility company.

• Sell an asset, provided you have paid for it (not one on hire purchase, for example). You will need to keep all receipts and not waste any of the money. Any other money or assets you own would then be offered to the Official Receiver.

3. Finding the right court

Normally you will have to go to the county court in the area you have lived in for the past six months, but under some circumstances it may be the area where you have worked.

4. What happens at court?

Everyone dreads going to court for fear of being in the «dock», with lots of people milling around, listening and watching – but this is not the case.

Dress in a way that is smart and respectful, but doesn't make you feel uncomfortable. If you are used to wearing suits, wear one, otherwise opt for smart trousers or a skirt and jacket. Avoid wearing jeans or tracksuits unless you have no other option.

Upon arrival go to the reception desk and be directed where to wait. They will take the paperwork from you – remember to take all

three copies. Court staff will generally be supportive and treat you with respect. You will not be in the public eye and, after handing over the papers and paying the fee, you will wait in a quiet area for the circuit registrar/ judge to look at your forms.

You may be called in, which might only be for a minute or two to confirm you completed the form, or to clear up any ambiguity.

5. The Official Receiver's interview

This phone call usually takes 30–45 minutes and is not as daunting as it sounds. It will go through your income and reasonable expenditure to ascertain if you can afford to pay anything towards the administration of the bankruptcy. If so, this will come under an Income Payments Agreement.

6. Income Payment Agreements (IPAs)

This is a legally binding agreement between you and the Official Receiver or Trustee that requires you or a third party to make specified payments for a specified period. The payments are based on what the Official Receiver thinks you can afford.

An IPA will detail the period for which it is to have effect: this can continue after your bankruptcy has been discharged, but will not extend more than three years after the start date. The IPA can be varied in writing.

7. Your creditors post-bankruptcy

Once you are bankrupt you should not be paying any of the creditors/lenders that featured in your petition. Ignore any debt collector who says otherwise – just give them your bankruptcy order number and the name of the court and ask them not to call you again, but to communicate with your Official Receiver instead.

8. Will my name and address appear in the local paper?

No, this requirement stopped in 2009 and the only time it will appear is if you are uncooperative, have been dishonest and the OR feels there is some merit in publishing this to get more information from creditors or about your conduct.

Какие шаги следует предпринять гражданину, неспособному удовлетворить требования кредиторов, для признания его банкротом в судебном порядке по законодательству Великобритании? Какие действия необходимо совершить гражданину, оказавшемуся в подобной ситуации в России?

Темы рефератов

1. Институт несостоятельности (банкротства) и рыночная экономика: правовые вопросы.

2. Институт несостоятельности (банкротства) как средство разрешения конфликта интересов.

3. Правовое регулирование отношений несостоятельности (банкротства) – сфера взаимодействия частноправовых и

публично-правовых средств.

4. Цели и задачи института несостоятельности (банкротства).

5. Арбитражное управление: правовая природа и особенности.

6. Пределы вмешательства государства в процесс несостоятельности (банкротства).

Темы эссе

1. «Все конкурсное производство при одном кредиторе было бы не только фактически немыслимо, но и было бы лишено всякого смысла» (Г. Ф. Шершеневич).

2. «Банкротство – деликт своеобразный: он слагается из двух элементов, из которых один (несостоятельность) – понятие гражданского права, другой – (банкротское деяние) – понятие уголовного права» (А. Трайнин).

3. Несостоятельность – это особое состояние имущества или должника?

Контрольные вопросы

1. Каковы основные цели и задачи института несостоятельности (банкротства)?

2. Каковы критерии и признаки несостоятельности (банкротства)?

3. Что такое денежное долговое обязательство?

4. Что такое обязательные платежи?

5. Какие обязательства не включаются в размер денежных обязательств?

6. На каком этапе определяются состав и размер денежных обязательств и обязательных платежей?

7. Какие денежные обязательства считаются установленными?

8. Кто может быть признан несостоятельным (банкротом)?

9. Кто обладает правом на обращение в арбитражный суд с заявлением о признании должника банкротом?

10. При каких условиях должник может реализовать свое право на обращение в арбитражный суд?

11. При каких обстоятельствах обращение с заявлением становится для должника обязанностью?

12. Какие кредиторы называются конкурсными?

13. Каково соотношение компетенции собрания и комитета кредиторов?

14. Каковы требования, предъявляемые к кандидатуре арбитражного управляющего?

15. Кем и в каком порядке осуществляется проверка

обоснованности заявления о признании должника банкротом?

Занятие № 2

Тема: Общая характеристика процедур несостоятельности (банкротства). Восстановительные мероприятия, применяемые до момента инициирования процесса несостоятельности (банкротства). Наблюдение. Финансовое оздоровление. Внешнее управление. Конкурсное производство. Мировое соглашение. Особенности несостоятельности (банкротства) отдельных категорий должников.

Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения

1. Возможно ли предоставление финансовой помощи до инициирования дела о несостоятельности (банкротстве) без согласия должника?

2. Закон о банкротстве 2002 г. закрепляет положение, согласно которому кредиторы с целью участия в первом собрании кредиторов вправе предъявить свои требования к должнику в течение 30 календарных дней с даты опубликования сообщения о введении наблюдения. Однако на практике может возникнуть вопрос, как быть в той ситуации, когда кредитор узнает о банкротстве должника уже после окончания наблюдения? Каковы возможные варианты ответа на данный вопрос? Является ли данный срок пресекательным? Обоснуйте свой вывод.

3. Должен ли временный управляющий проверять в рамках процедуры наблюдения прибыльность договоров и влияние продолжения деятельности должника на его чистые активы? Может ли арбитражный суд в этом случае запретить осуществлять убыточную деятельность?

4. При каких условиях и в каком порядке может быть введена процедура финансового оздоровления?

5. План финансового оздоровления предусматривает различные источники получения средств должником. В частности, речь идет о таком источнике финансирования, как вклады учредителей (участников), как направленные, так и не направленные на увеличение уставного капитала должника в рамках финансового оздоровления. Однако возможно ли увеличение уставного капитала должника в рамках финансового оздоровления?

6. В отдельных случаях в процессе внешнего управления возникает необходимость дополнительной эмиссии акций. В последующем данный выпуск может быть признан

недействительным или несостоявшимся. Каков, по вашему мнению, статус лиц, приобретших акции этого выпуска?

7. На практике нередко складывается следующая ситуация: внешний управляющий, реализовав имущество и полностью удовлетворив все имеющиеся требования кредиторов, заявляет о достижении целей внешнего управления. В результате этого конкурс прекращается, юридическое лицо остается существовать, но не может функционировать. Какой вариант решения этой проблемы, на ваш взгляд, представляется наиболее оптимальным?

8. На практике может возникнуть проблема, связанная с ответом на вопрос, подпадают ли под режим моратория требования о передаче имущества в натуре? Распространяется ли режим моратория на требования о возмещении морального вреда, подтвержденные решением суда, вступившим в силу после принятия арбитражным судом заявления о банкротстве должника?

9. В силу п. 2 ст. 95 Закона о банкротстве в период действия моратория внешний управляющий может заключить соглашение с конкурсным кредитором относительно размера подлежащих уплате процентов и срока их начисления. Возможно ли заключение соглашения только с одним кредитором в ситуации, когда в процессе заявлено несколько требований, подпадающих под действие моратория?

10. В отдельных случаях в состав имущества, реализуемого в рамках внешнего управления, включаются права, основанные на лицензии на осуществление отдельных видов деятельности. Какова в дальнейшем судьба этих прав?

11. Что такое Паулианов иск и имеет ли он аналог в действующем законодательстве о банкротстве?

12. Отдельные авторы утверждают, что акционер утрачивает свое законное право осуществления контроля над своим дочерним обществом после введения процедуры внешнего управления в отношении такого общества, однако затем они добавляют, что это не исключает продолжения осуществления контроля «де факто», исходя из того, что этот факт доказан. Существует ли контроль «де факто» с точки зрения российского права, и если да, то что необходимо будет доказать, и повлечет ли это за собой ответственность какого-либо лица, за исключением внешнего управляющего, и при каких обстоятельствах?

13. Каков порядок действий в ситуации, когда срок конкурсного производства заканчивается, но реализовано не все имущество либо не все денежные средства распределены между

кредиторами?

14. В соответствии с положениями Закона о банкротстве по требованию арбитражного суда, а также собрания (комитета) кредиторов конкурсный управляющий обязан в любое время представлять отчет о ходе конкурсного производства. Какие именно сведения управляющий обязан представлять?

15. Согласно положениям Закона 2002 г. социальные объекты, за исключением жилищного фонда социального использования, подлежат реализации особым порядком – по конкурсу, сразу после проведения которого покупатель заключает с органом местного самоуправления соглашение об исполнении условий конкурса. В связи с этим на практике зачастую возникает вопрос, является ли заключение этого договора обязанностью сторон? Можно ли принудить к его заключению, если одна из сторон уклоняется от этого?

16. Закон 2002 г. делает возможным участие в мировом соглашении уполномоченных органов. В результате этого возникает проблема соотношения конкурсного и налогового законодательства, поскольку налоговое законодательство каких бы то ни было норм о заключении мирового соглашения в конкурсном процессе не содержит. Как составлять в этом случае мировое соглашение?

17. Актуальной и в теоретическом, и в практическом плане является проблема: в каком порядке (конкурсном или внеконкурсном) предъявляются требования о признании совершенной должником сделки недействительной, а также о применении последствий ее недействительности?

Задания по комментированию норм права

1. Проанализируйте положения Закона о несостоятельности (банкротстве) 2002 г., связанные с порядком утверждения кандидатуры арбитражного управляющего.

2. Проанализируйте положения Закона о несостоятельности (банкротстве) 2002 г., содержащие ответ на вопрос, в каких случаях арбитражный суд может принять решения, не совпадающие с решениями собрания кредиторов.

3. Объясните тезис «конкурсный управляющий принимает «в ведение» имущество должника».

4. Прокомментируйте положения Закона о несостоятельности (банкротстве) 2002 г., связанные с ответом на вопрос, при каких условиях возможен переход из конкурсного производства к внешнему управлению.

Задачи

1. Генеральный директор и одновременно учредитель организации-должника создал еще одну компанию, дал ей аналогичное название и перевел на счет этого «двойника» все активы. Ко времени вступления решения арбитражного суда в силу деятельность продолжала уже новая фирма – с другим расчетным счетом и зарегистрированная по другому адресу.

Можно ли признать сделки по продаже активов недействительными?

Какие обстоятельства в данном случае подлежат доказыванию?

2. По одному из дел арбитражным судом, рассматривающим дело о банкротстве банка, было вынесено решение о привлечении к субсидиарной ответственности руководителей банка. Впоследствии конкурсный управляющий провел торги по продаже прав требования кредиторов банка к его руководителям о привлечении их к субсидиарной ответственности на сумму 100 млн. рублей. Однако после вынесения судом решения о привлечении этих лиц к субсидиарной ответственности двое кредиторов банка отказались от своих требований на сумму 40 млн. рублей. Компания-покупатель получила права требования на сумму 100 млн. рублей и отказалась ее снижать.

Могут ли быть признаны недействительными торги по продаже прав требования кредиторов банка к его руководителям в порядке привлечения их к субсидиарной ответственности?

Дайте правовую оценку сложившейся ситуации.

3. Собрание кредиторов АО «В» в рамках процедуры внешнего управления приняло решение о заключении мирового соглашения, однако арбитражный управляющий не предпринял каких-либо мер для проведения собрания: оно было созвано по инициативе комитета кредиторов. Арбитражный управляющий отказался подписывать мировое соглашение. Более того, он заявил о нелегитимности решения собрания представить в арбитражный суд заявление об утверждении мирового соглашения.

Каким образом должно быть разрешено данное дело?

4. Между банком и заемщиком были заключены кредитные договоры. Решением суда банк признан несостоятельным (банкротом). На основании договора уступки прав требования банк передал третьему лицу права требования уплаты задолженности по кредитным договорам. Комитет кредиторов одобрил данную сделку после факта передачи прав требования по данному договору. Условиями договора предусматривалось

получение денежных средств за проданное право требования не ранее чем через два месяца с момента заключения договора купли-продажи. Положения плана внешнего управления не предусматривали возможность заключения данного вида договора.

Заемщик обратился в арбитражный суд с иском о признании данного договора недействительным.

Какое решение по данному делу должен принять арбитражный суд? На какие моменты следует обратить внимание при решении данного дела?

5. В арбитражный суд поступило заявление третьего лица о намерении удовлетворить требования кредиторов. Через 10 дней с аналогичным заявлением обратилось другое лицо. Арбитражный суд вынес решение об отказе в удовлетворении второго заявления. Денежные средства, предоставленные первым лицом, были зачислены на специальный банковский счет должника. Впоследствии внешний управляющий списал часть предоставленных средств по текущим обязательствам должника.

Дайте правовую оценку сложившейся ситуации.

6. В отчете внешнего управляющего было установлено, что план внешнего управления выполнен, платежеспособность компании восстановлена, и она может осуществлять свою хозяйственную деятельность. В последующем в кассационной жалобе кредитор просил отменить определение суда в части утверждения отчета внешнего управляющего и прекращения производства по делу о банкротстве, ссылаясь на необоснованность вывода суда о восстановлении платежеспособности должника, поскольку денежные средства были получены не от должника, а от третьего лица. При этом он не давал согласия на замену лица в обязательстве. В связи с этим заявитель считал задолженность должника непогашенной.

Какое решение должен принять суд кассационной инстанции?

7. При продаже имущества должника в качестве задатка победителем торгов были внесены не денежные средства, а векселя. Иной участник торгов, не одержавший победу на торгах, обратился в арбитражный суд с требованием признать состоявшиеся торги недействительными, обосновывая это тем, что в качестве задатка могут быть переданы исключительно денежные средства. Суды первой и апелляционной инстанции определили, что «обязательства покупателя выполнены надлежащим образом ввиду того, что ценная бумага является средством платежа при безналичной форме денежного обращения».

Какое решение должен принять суд кассационной инстанции?

8. ООО «Атлант» обратилось в арбитражный суд с иском к организатору торгов – конкурсному управляющему ООО «Иваново-Текстиль» с требованием о признании торгов недействительными ввиду нарушения порядка их проведения. В обоснование своих требований истец сослался на то, что в сообщении о торгах, опубликованном организатором торгов в газете «Коммерсантъ», среди прочих были неверно указаны реквизиты для перечисления задатка (было указано «Иваново-текстиль»).

Какое решение должен принять арбитражный суд?

9. Согласно плану внешнего управления на сумму требований кредиторов общество должно было выпустить дополнительные акции, которые подлежали размещению среди кредиторов. Общество зарегистрировало выпуск дополнительных акций, однако в регистрации отчета об итогах выпуска обществу было отказано, вследствие чего выпуск был признан несостоявшимся.

Какие права возникли у кредиторов, среди которых были размещены данные акции? Каков порядок дальнейших действий?

Деловая игра

Цель игры

Более глубокое изучение порядка передачи конкурсным управляющим кредиторам неликвидного имущества.

Участники

Конкурсный управляющий, два заинтересованных в приобретении неликвидного имущества кредитора.

Диспозиция

После расчетов с кредиторами у несостоятельного должника осталось нереализованное имущество, а именно: телевизор и кухонный гарнитур. Конкурсным управляющим данное имущество было предложено кредиторам для погашения их требований к должнику. Два из пяти кредиторов заинтересовались предлагаемым имуществом и изъявили желание приобрести на него права.

Задание

Подготовить извещение (уведомление) для кредиторов о наличии неликвидного имущества; ответы заинтересованных кредиторов на указанное уведомление, содержащие проекты соглашения об отступном; положение, разработанное конкурсным управляющим и утверждающее порядок погашения требований кредиторов, изъявивших желание приобрести права на предлагаемое имущество.

Письменные задания

1. Охарактеризуйте меры социальной защиты работников обанкротившихся компаний, которые могут применяться на различных этапах дела о несостоятельности (банкротстве).

2. Проведите сравнительный анализ вариантов привлечения конкретных лиц к субсидиарной ответственности по обязательствам должника. Результаты сравнения оформите в виде таблицы.

3. Согласно п. 5 ст. 130 Закона о банкротстве на основании решения собрания кредиторов или комитета кредиторов оценка движимого имущества должника, балансовая стоимость которого на последнюю отчетную дату, предшествующую дате подачи заявления о признании должника банкротом, составляет менее чем сто тысяч рублей, может быть проведена без привлечения оценщика. Обоснуйте целесообразность отступления законодателем от общего правила оценки имущества должника независимым оценщиком в подобной ситуации. Если ваша позиция отлична, обоснуйте ее.

4. Рассмотрите алгоритм продажи имущества должника посредством электронных торгов.

5. Проведите анализ очередности погашения требований кредиторов по текущим платежам.

6. Ответьте на вопрос: возможно ли на стадии конкурсного производства удовлетворение требований кредиторов к должнику иными лицами?

Тест

Укажите один или несколько правильных ответов:

1. Наблюдение вводится:

а) с даты принятия арбитражным судом заявления должника к производству;

б) по результатам рассмотрения арбитражным судом обоснованности заявления о признании должника банкротом;

в) на основании решения собрания кредиторов.

2. Созыв первого собрания кредиторов осуществляет:

а) арбитражный суд;

б) арбитражный управляющий;

в) саморегулируемая организация арбитражных управляющих;

г) регулирующий орган.

3. Финансовое оздоровление, по общему правилу, вводится на основании решения:

а) собрания (комитета) кредиторов;

б) должника;

в) учредителей (участников) должника;

г) третьего лица или третьих лиц;

д) муниципального органа власти.

4. Графиком погашения задолженности должно предусматриваться погашение всех требований кредиторов не позднее чем:

а) за месяц до даты окончания срока финансового оздоровления;

б) за 15 дней до даты окончания срока финансового оздоровления;

в) за 6 месяцев до даты окончания срока финансового оздоровления.

5. В какие сроки должник обязан предоставить административному управляющему отчет о результатах проведения финансового оздоровления:

а) не позднее чем за14 дней до истечения срока финансового оздоровления;

б) не ранее чем через месяц со дня введения процедуры финансового оздоровления;

в) не позднее чем за месяц до истечения срока финансового оздоровления.

6. Срок внешнего управления составляет:

а) 6 месяцев;

б) 18 месяцев и может быть продлен не более чем на 6 месяцев;

в) 12 месяцев и может быть продлен не более чем на 6 месяцев.

7. Мораторий на удовлетворение требований кредиторов распространяется на:

а) денежные обязательства и обязательные платежи, сроки исполнения которых наступили до введения внешнего управления;

б) финансовые санкции;

в) денежные обязательства и обязательные платежи, сроки исполнения которых наступили после введения внешнего управления;

г) денежные обязательства и обязательные платежи, за исключением текущих платежей.

8. Внешний управляющий разрабатывает план внешнего управления:

а) не позднее чем через месяц с даты своего утверждения;

б) должен иметь план на дату своего утверждения;

в) через 14 дней с даты своего утверждения.

9. Рассмотрение вопроса об утверждении и изменении плана внешнего управления относится к исключительной компетенции:

а) комитета кредиторов;

б) собрания кредиторов;

в) арбитражного суда.

10. В каких случаях торги по продаже имущества должника считаются несостоявшимися:

а) если не были представлены заявки на участие в торгах;

б) если не были представлены заявки на участие в торгах или к участию в торгах был допущен только один участник;

в) к участию в торгах был допущен только один участник.

11. Конкурсное производство вводится:

а) сроком на 6 месяцев;

б) сроком до 12 месяцев;

в) сроком до 6 месяцев с возможностью продления на 6 месяцев.

12. Конкурсный управляющий направляет для опубликования сведения о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства:

а) одновременно с датой своего утверждения;

б) не ранее чем через месяц после своего утверждения;

в) не позднее чем через 10 дней с даты своего утверждения.

13. Оценка имущества должника в процессе конкурсного производства осуществляется:

а) конкурсным управляющим;

б) собранием (комитетом) кредиторов;

в) независимым оценщиком;

г) арбитражным судом;

д) участниками (учредителями) должника.

14. Конкурсную массу составляет имущество:

а) выявленное в ходе конкурсного производства;

б) имеющееся на дату открытия конкурсного производства;

в) имеющееся на дату открытия конкурсного производства и выявленное в ходе конкурсного производства;

г) денежные средства, находящиеся на счете должника.

15. Мировое соглашение утверждается арбитражным судом при условии:

а) удовлетворения требований кредиторов первой очереди;

б) удовлетворения требований кредиторов первой и второй очереди;

в) при удовлетворении требований залоговых кредиторов.

Задания для внеаудиторной работы

Правовые заключения

1. Подготовьте заключение по вопросу о возможности предотвращения действий должника по выводу «проблемных

активов» через биржу.

2. Имеет ли право временный управляющий приостановить деятельность общества, приносящую убытки? Дайте свою правовую оценку.

3. Конкурсный управляющий провел инвентаризацию имущества должника и передал оценщику документы, необходимые, по мнению конкурсного управляющего, для проведения оценки. В результате оценщик включил в отчет об оценке всю дебиторскую задолженность компании, как возможную ко взысканию, так и невозможную в связи с исключением контрагента из реестра юридических лиц. Подготовьте ответ на вопрос: сложившаяся ситуация возникла по вине конкурсного управляющего либо некачественной работы оценщика?

4. Согласно абз. 3 п. 2 ст. 141 Закона о банкротстве при замещении активов должник становится единственным учредителем общества (обществ). Законодатель прямо запрещает участие иных учредителей. В то же время Закон об акционерных обществах содержит норму абз. 2 п. 2 ст. 10, согласно которой «общество не может иметь в качестве единственного учредителя (акционера) другое хозяйственное общество, состоящее из одного лица». Дайте свою правовую оценку данной ситуации.

5. Одним из способов обеспечения исполнения обязательств должника в рамках финансового оздоровления является банковская гарантия. В силу положений законодательства о банкротстве при использовании банковской гарантии бенефициаром признается административный управляющий, подписавший соглашение в интересах кредиторов. Как быть, на ваш взгляд, в ситуации, когда административный управляющий заменяется другим?

Задания по обобщению судебной практики

1. Проанализируйте практику об отказе в удовлетворении требований участника должника – юридического лица о выделе доли (пая) в имуществе должника в связи с выходом из состава его участников.

2. Обязан ли временный управляющий уведомить о проведении первого собрания кредиторов тех кредиторов, требования которых находятся в производстве арбитражного суда, рассматривающего дело о банкротстве, но еще не включены в реестр требований кредиторов? Кто обладает правом голоса на первом собрании кредиторов? Свои ответы обоснуйте с помощью обобщения судебной практики.

3. Обобщите практику, касающуюся порядка осуществления моратория на удовлетворение требований кредиторов.

4. Обобщите практику, связанную с выводом активов должника посредством различных сделок.

5. Сделайте обобщение судебно-арбитражной практики о признании сделок должника недействительными в рамках различных процедур несостоятельности (банкротства).

6. Проанализируйте практику, связанную с отказом должника от исполнения договоров.

7. Обобщите практику по вопросу формирования и распределения конкурсной массы.

8. Проанализируйте практику, связанную с судьбой имущества должника, в отношении которого у кредитора (кредиторов) должника имеется право залога, после того, как подобное имущество не было продано на торгах и посредством публичного предложения.

9. Обобщите практику по вопросу передачи неликвидного имущества должника органам местного самоуправления.

10. Одним из оснований оспаривания подозрительной сделки по правилам Закона о несостоятельности (банкротстве) является презумпция, согласно которой контрагент знал о вредных последствиях действий должника, если он знал о наличии признаков неплатежеспособности или недостаточности имущества должника. Проанализируйте арбитражную практику на предмет того, что считается доказательством осведомленности контрагента о цели должника.

Задания по составлению документов

1. Подготовьте проект соглашения о предоставлении обеспечения в рамках финансового оздоровления.

2. Подготовьте проект плана финансового оздоровления и графика погашения задолженности и сформулируйте рекомендации по их составлению.

3. Составьте проект плана внешнего управления с рекомендациями по его подготовке.

4. Составьте проект мирового соглашения.

Работа с иностранными источниками

Прочитайте отрывок из статьи, опубликованной в газете *«Washington Outside»* под названием *«Bankruptcy and Close-out Netting of Financial Contracts»*[66]*, и ответьте на вопросы.*

«The Bankruptcy Code contains provisions for close-out netting of financial contracts. Explaining these provisions entirely would make for a long and boring post, but suffice it to say that for certain types of financial contracts, e.g., repos, securities contracts, forward contracts, and swaps, there is an exception from the automatic stay of the Code. This means, with some exceptions, that counterparties to a institution that has filed for bankruptcy are permitted to net and liquidate these

contracts with the failed institution immediately. This is an exception to the general rule that creditors are not permitted to take this type of action until the bankruptcy court has approved such action.

The public policy justification for these provisions is the claim that they reduce systemic risk. It was argued that in fast moving markets in which financial intermediaries may need the proceeds from one transaction to pay off another, waiting for a court to lift a stay could cause a domino effect, thus spreading financial problems to other firms, even those that had no trades with the failing firm.

When it comes to the failure of firms with large positions, there is now the fear that close-out netting could also cause problems. If, upon the filing of bankruptcy of a large hedge fund or investment bank, all the counterparties liquidate eligible financial contracts and sell the collateral in their possession supporting these positions at the same time, this could cause market problems.

This is one of the reasons the Administration has proposed resolution authority. Under current law, the FDIC has one business day to decide what to do about «qualified financial contracts…» It can decide to transfer these contracts to a willing, solvent institution, and the counterparties would then not liquidate the contracts and the underlying collateral.

However, there is some doubt that resolution authority would work for multinational financial institutions. Other countries would deal with those parts of the institution in their own way under their own laws. That is one reason why ad hoc responses to any future crises involving the insolvency of a large financial institution are likely, no matter what legislation is passed now or what promises are made.

Attention needs to be focused on making such crises less likely. Proposals being put forward include more stringent regulation, tougher capital requirements, limiting the permissible business activities of certain types of financial institutions, and capping the size of banks and forcing current large bank holding companies to split into smaller pieces. The aim now, though, seems to be to pass anything that can be passed, in order to say that the government is addressing the issues raised by the financial crisis. We can at least all hope that this political reality will result in legislation that will improve the financial system».

Из каких договоров, согласно данной статье, вытекают нетто-обязательства? Упоминает ли Закон о банкротстве такие понятия, как «неттинг», «нетто-кредиторы», «нетто-обязательство»? *В чем состоит суть ликвидационного неттинга?*

Темы рефератов

1. Системы параллельного и независимого управления в

конкурсном процессе.

2. Мораторий на удовлетворение требований кредиторов: порядок введения и осуществления.

3. Продажа предприятия должника как мера по восстановлению его платежеспособности.

4. Анализ финансового состояния должника: правовые проблемы.

5. Государственное регулирование и саморегулирование в процессе несостоятельности (банкротства).

6. Институт несостоятельности (банкротства) и принцип соразмерности ограничения прав должника и кредитора.

7. Фиктивное и преднамеренное банкротство.

Темы эссе

1. «Всякое субъективное право, будучи мерой возможного поведения управомоченного лица, должно иметь определенные границы, как по своему содержанию, так и по характеру его осуществления» (В. П. Грибанов). Обоснуйте или опровергните данное утверждение применительно к правам кредиторов.

2. План финансового оздоровления и внешнего управления – это договор или разновидность бизнес-плана?

Контрольные вопросы

1. Может ли быть введено финансовое оздоровление против воли кредиторов?

2. Каков характер недействительности сделок должника, совершаемых в рамках финансового оздоровления?

3. Каким образом может быть изменен график погашения задолженности?

4. Могут ли кредиторы оспорить действительность платежей, произведенных в результате изменения графика?

5. На какие требования кредиторов действие моратория не распространяется? Предусматривает ли Закон введение частичного моратория?

6. Обязан ли должник продолжать предпринимательскую деятельность в течение конкурсного производства?

7. Должен ли арбитражный управляющий представить собранию кредиторов анализ финансового состояния должника при заключении мирового соглашения?

8. Каковы порядок и условия заключения мирового соглашения?

9. В какой момент следует осуществлять выплаты кредиторам первой и второй очередей при заключении мирового соглашения?

10. Могут ли быть, на ваш взгляд, названы участниками

мирового соглашения кредиторы, не являющиеся конкурсными?

11. Каков порядок введения внешнего управления градообразующей организации?

12. Каковы основания и порядок продления финансового оздоровления или внешнего управления в отношении градообразующей организации?

13. Каковы особенности продажи имущества и имущественных прав должника – сельскохозяйственной организации?

14. Что является основанием для признания кредитной организации банкротом?

15. В чем состоят особенности осуществления процедур банкротства в отношении страховых организаций?

16. Назовите особенности защиты прав кредиторов – участников строительства при несостоятельности (банкротстве) застройщика.

Раздел III
Государственное регулирование предпринимательской деятельности

Тема 8
Государственное регулирование и контроль в сфере предпринимательской деятельности

Литература

Основная

1. Гаджиев Г. А. Защита основных экономических прав и свобод предпринимателей за рубежом и в Российской Федерации (опыт сравнительного исследования). М., 1995.

2. Государство и бизнес в системе правовых координат / отв. ред. А. В. Габов. М., 2014.

3. Государственное и договорное регулирование предпринимательской деятельности / науч. ред. В. С. Белых. М., 2015.

4. Губин Е. П. Государственное регулирование рыночной экономики и предпринимательства: правовые проблемы. М., 2006.

5. Дойников И. В. Государственное предпринимательство: учебник. М., 2000.

6. Ершова И. В. Правовой режим государственного имущества в хозяйственном обороте: теоретические основы и пути совершенствования. М., 2001.

7. Косякова Н. И. Государственное предприятие в рыночной экономике. М., 2001.

8. Участие государства в коммерческой деятельности. М., 2001.

9. Шамхалов Ф. И. Государство и экономика (власть и бизнес). М., 1999.

10. Шишкин С. Н. Государственное регулирование экономики: предпринимательско-правовой аспект. М., 2007.

Дополнительная

1. Административно-правовое регулирование экономических отношений. М., 2001.

2. Алексеев С. С. Право: азбука – теория – философия: опыт комплексного исследования. М., 1999.

3. Белицкая А. В. Правовые формы государственно-частного партнерства в России и зарубежных странах // Предпринимательское право. 2009. № 2.

4. Быков А. Г., Кененов А. А., Козлов Ю. М. Экономическая политика КПСС и право. М., 1979.

5. Гаджиев Г. А. Конституционные принципы рыночной экономики (Развитие основ гражданского права в решениях Конституционного Суда Российской Федерации). М., 2002.

6. Государственная политика цен и тарифов в Российской Федерации / под ред. В. В. Герасименко. М., 2014.

7. Государственное регулирование развития предпринимательства: опыт, проблемы, инновации / под ред. А. Я. Быстрякова. М., 2015.

8. Государственное регулирование рынка ценных бумаг в России и зарубежных финансовых центрах: учебное пособие /отв. ред. Ю. К. Краснов, А. А. Александров. М., 2010.

9. Государственное регулирование рыночной экономики / под общей ред. В. И. Кушлина, Н. А. Волгина. М., 2000.

10. Государственное регулирование экономической деятельности. М., 2000.

11. Государственное регулирование экономической деятельности в условиях членства России во Всемирной торговой организации, Евразийском экономическом сообществе и Таможенном союзе / отв. ред. И. В. Ершова. М., 2014.

12. Занковский С. С. Публичные и частные начала в правовом регулировании экономики // Предпринимательское право в XXI веке: преемственность и развитие. М., 2002.

13. Курбатов А. Я. Сочетание частных и публичных интересов при правовом регулировании предпринимательской деятельности. М.,2001.

14. Кучеров И. И. Налоговое право России. М., 2001.

15. Лебедев К. К. Предпринимательское и коммерческое право: системные аспекты (предпринимательское и коммерческое право в системе права и законодательства, системе юридических наук и учебных дисциплин). СПб., 2002.

16. Общая теория государства и права / Отв. ред. М. Н. Марченко. Том 1. Теория государства. М., 1998.

17. Орехова Т. Р. Правовое воздействие на экономику: понятие и формы // Вестник Моск. Ун-та. Сер. 11. Право. 2000. № 1.

18. Правовая политика как научная категория в историко-правовых исследованиях / под. ред. О. Ю. Рыбакова. М., 2011.

19. Стиглиц Дж. Ю. Экономика государственного сектора. Пер. с англ. М., 1997.

20. Талапина Э. В. Публичное право и экономика: курс лекций. М., 2011.

21. Тотьев К. Ю. Предпринимательское право. Публично-правовой статус предпринимателя: учебное пособие. М., 2003.

22. Фурнье Ж. Предприятия публичного сектора в

государствах Европейского Союза // Участие государства в коммерческой деятельности. М., 2001.

23. Ходов Л. Г. Основы государственной экономической политики: учебник. М., 1997.

24. Яковлев В. Ф. Россия: экономика, гражданское право (вопросы теории и практики). М., 2000.

Нормативные акты

1. Конституция РФ, ст. 8, 11, 34, 35, 57, 71–74.

2. БК РФ.

3. ГК РФ, ст. 2.

4. НК, части первая и вторая.

5. Федеральный закон от 21 июля 1997 № 122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» // СЗ РФ. 1997. № 30. Ст. 3594.

6. Федеральный закон от 8 января 1998 г. № 10-ФЗ «О государственном регулировании развития авиации» // СЗ РФ. 1998. № 2. Ст. 226.

7. Федеральный закон от 29 июля 1998 г. № 135-ФЗ «Об оценочной деятельности в Российской Федерации» // СЗ РФ. 1998. № 31. Ст. 3813.

8. Федеральный закон от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» // СЗ РФ. 2001. № 33. Ч. I. Ст. 3431.

9. Федеральный закон от 21 декабря 2001 г. № 178-ФЗ «О приватизации государственного и муниципального имущества» // СЗ РФ. 2002. № 4. Ст. 251.

10. Федеральный закон от 14 ноября 2002 г. № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» // СЗ РФ. 2002. № 48. Ст. 4746.

11. Федеральный закон от 8 декабря 2003 г. № 164-ФЗ «Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности» // СЗ РФ. 2003. № 50. Ст. 4850.

12. Федеральный закон от 24 июля 2007 г. № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» // СЗ РФ. 2007. № 31. Ст. 4006.

13. Федеральный закон от 29 апреля 2008 г. № 57-ФЗ «О порядке осуществления иностранных инвестиций в хозяйственные общества, имеющие стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства» // СЗ РФ. 2008. № 18. Ст. 1940.

14. Федеральный закон от 4 мая 2011 г. № 99-ФЗ «О

лицензировании отдельных видов деятельности» // СЗ РФ. 2011. № 19. Ст. 2716.

15. Федеральный закон от 22 июля 2008 г. № 159-ФЗ «Об особенностях отчуждения недвижимого имущества, находящегося в государственной собственности субъектов Российской

Федерации или в муниципальной собственности и арендуемого субъектами малого и среднего предпринимательства, и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» // СЗ РФ. 2008. № 30. Ч. I. Ст. 3615.

16. Федеральный закон от 26 декабря 2008 г. № 294-ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля» // СЗ РФ. 2008. № 52. Ч. I. Ст. 6249.

17. Федеральный закон от 28 декабря 2009 г. № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» // СЗ РФ. 2010. № 1. Ст. 2.

18. Федеральный закон от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» // СЗ РФ. 2013. № 14. Ст. 1652.

19. Федеральный закон от 28 июня 2014 г. № 172-ФЗ «О стратегическом планировании» // СЗ РФ. 2014. № 26 (часть I). Ст. 3378.

20. Послание Президента Российской Федерации Федеральному Собранию Российской Федерации 12 декабря 2013 г. «Послание Президента Российской Федерации Владимира Путина Федеральному Собранию» // Российская газета. 13 декабря 2013 г. № 282.

21. Указ Президента Российской Федерации от 12 мая 2009 г. № 537 «О стратегии национальной безопасности Российской Федерации до 2020 года» // СЗ РФ. 2009. № 20. Ст. 2444.

22. Основные направления единой государственной денежно-кредитной политики на 2014 год и период 2015 и 2016 годов. Одобрено Советом директоров Банка России 8 ноября 2013 г. // Вестник Банка России.2013. № 67.

23. Положение об управлении находящимися в федеральной собственности акциями открытых акционерных обществ и использовании специального права на участие Российской Федерации в управлении открытыми акционерными обществами («золотой акции»). Утв. постановлением Правительства РФ от 3 декабря 2004 г. № 738 // СЗ РФ. 2004. № 50. Ст. 5073.

24. О порядке управления средствами фонда национального

благосостояния. Утв. постановлением Правительства РФ от 19 января 2008 г. // СЗ РФ. 2008. № 4. Ст. 270.

Судебная практика

1. Постановление Пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 9 июля 2003 г. № 11 «О практике рассмотрения арбитражными судами заявлений о принятии обеспечительных мер, связанных с запретом проводить общие собрания акционеров» // Вестник ВАС РФ. 2003. № 9.

2. Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 30 июля 2013 г. № 58 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении арбитражными судами дел об оспаривании нормативных правовых актов» // Экономика и жизнь (Бухгалтерское приложение). 2013. № 35.

3. Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 23 апреля 2001 г. № 63 «Обзор практики разрешения споров, связанных с отказом в государственной регистрации выпуска акций и признанием выпуска акций недействительным» // Вестник ВАС РФ. 2001. № 7.

Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения

1. В чем состоит объективная необходимость государственного регулирования экономики?

2. Какие признаки характеризуют понятие «государственное регулирование рыночной экономики»?

3. Каково соотношение государственной экономической политики и государственного регулирования экономики?

4. Какова роль права в реализации государственной экономической политики?

5. Какие правовые формы взаимодействия предпринимателей с государством вы знаете?

6. Дайте краткую характеристику субъектов отношений по государственному регулированию экономики.

7. Охарактеризуйте объекты государственного регулирования экономики.

8. Охарактеризуйте методы государственного регулирования экономики.

9. Что вы понимаете под средствами и формами государственного регулирования экономики?

10. Назовите правовые средства, используемые при государственном регулировании рыночной экономики.

11. Каковы особенности правового регулирования

прогнозирования и планирования в условиях рыночной экономики?

12. Какова роль государственного сектора в условиях рыночной экономики?

13. Дайте определение понятия «лицензирование отдельных видов деятельности».

14. Какие цели достигаются с помощью государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей?

15. Как соотносится понятие «прогнозирование» и «планирование»?

16. Что понимается под государственным контролем и надзором в сфере предпринимательской деятельности?

17. Обоснованно ли существование и использование понятия «государственное предпринимательство»? Сформулируйте собственную точку зрения по этому вопросу.

18. Можно ли считать современную рыночную экономику саморегулируемой?

19. В литературе было высказано несколько точек зрения на вопрос о различии понятий «правовое регулирование» и «правовое воздействие». Так, В. Ф. Попондопуло считает, что такое различие можно проводить, понимая под правовым регулированием нормативно-правовое регулирование, а под правовым воздействием – воздействие на общественные отношения также посредством других правовых форм, в частности правоотношений[67].

Т. Р. Орехова определяет правовое воздействие как процесс влияния права посредством действия его инструментов на ту или иную сферу общественных отношений, вызывающий в ней определенные изменения. В результате воздействия не всегда возникает упорядоченность; происходят лишь изменения, которые могут привести и к разрушению объекта. Регулирование же должно быть направлено на достижение поставленных целей, определенного, заранее осмысленного результата, существующего в виде абстрактной модели. Отличие правового регулирования от правового воздействия заключается не в «степени» или в применяемом инструментарии, а в сознательности, рациональности волевого фактора, в логичности и целесообразной направленности его действия, в его полезности для экономических агентов, государства, экономической системы. Поэтому можно утверждать, что не будут являться правовым регулированием волевые действия, хотя и облеченные в правовую форму, но направленные на резкое реформирование параметров экономической системы, не учитывающие ее внутреннего

состояния и потребностей. Указанные волевые действия следует отнести к правовому воздействию[68].

Таким образом, в соответствии с изложенной выше точкой зрения, в случаях, когда использование права не приводит к положительным результатам, имеет место правовое воздействие, а в случаях, когда применение права приводит к достижению поставленной цели, мы можем говорить о правовом регулировании.

Какова ваша точка зрения по данному вопросу?

20. Как вам видится решение проблемы, связанной с государственным определением пределов, границ и ограничений экономической, предпринимательской деятельности?

21. В правовой литературе было высказано несколько точек зрения на понятие правовых средств[69]. Выскажите собственное мнение по данной проблеме.

22. Что понимается под правовой формой государственного регулирования рыночной экономики?

23. Сформулируйте свою позицию по вопросу о существовании в праве категории «предприятие».

24. Можно ли рассматривать национализацию в качестве инструмента государственного регулирования рыночной экономики?

Задания по комментированию норм права

1. Сравните определения, данные в различных федеральных законах понятию «государственное регулирование».

2. Какие средства государственного регулирования предусмотрены в Федеральном законе от 24 июля 2007 г. № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации»?

3. Прокомментируйте ст. 3 Федерального закона от 26 августа 2008 г. № 294-ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля».

4. Разъясните положения п. 16–20 Положения об управлении находящимися в федеральной собственности акциями открытых акционерных обществ и использовании специального права Российской Федерации на управление открытыми акционерными обществами («золотой акцией»), утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 3 декабря 2004 г. № 738.

Задачи

1. Территориальное управление ФАС России и ООО «Агропродукты» обратились в суд с заявлениями о признании недействительными распоряжений главы администрации края № 730-р «О регулировании вывоза отдельных видов сельскохозяйственной продукции за пределы края», № 1025-р «Об отмене распоряжения главы администрации № 730-р «О регулировании вывоза отдельных видов сельскохозяйственной продукции за пределы края», № 1044-р «О внесении дополнений в распоряжение главы администрации края от № 1025-р «Об отмене распоряжения главы администрации № 730-р «О регулировании вывоза отдельных видов сельскохозяйственной продукции за пределы края».

Заявители указывали на то, что обжалуемые распоряжения, предусматривающие вывоз за пределы края некоторых видов сельхозпродукции только при наличии разрешения правительства края, ограничивают права хозяйствующих субъектов в сфере реализации такой продукции, сырья и продовольствия, что не соответствует федеральным законам.

Решением краевого суда в удовлетворении заявлений было отказано.

В кассационной жалобе ООО «Агропродукты» просит об отмене решения суда в связи с неправильным применением норм материального права.

Проверив материалы дела и обсудив доводы кассационной жалобы, Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации отменила решение краевого суда.

Какие основания, на ваш взгляд, позволили отменить решение суда?

2. Уполномоченный государственный орган обратился в арбитражный суд с иском о признании недействительным выпуска дополнительных акций открытого акционерного общества в связи с представлением обществом регистрирующему органу недостоверной информации. Ответчик – акционерное общество против иска возражал, ссылаясь, в частности, на обязанность истца представить доказательства, подтверждающие осуществление обществом недобросовестной эмиссии, а именно, что при ее проведении владельцы акций были введены в заблуждение.

Как было установлено арбитражным судом, в представленных ответчиком для регистрации выпуска акций документах содержался ряд недостоверных сведений: дата проведения общего собрания акционеров, на котором принималось решение о

размещении дополнительных акций, указанная в представленных документах, не совпадала с датой протокола собрания; не было принято в установленном порядке решение об утверждении отчета об итогах размещения акций, а представленный документ об утверждении его не соответствовал действительности; заявление о регистрации выпуска акций было подписано лицом, не наделенным соответствующими полномочиями. Допущены и иные нарушения.

В соответствии с нормами, регулирующими порядок эмиссии ценных бумаг, выпуск акций может быть признан судом недействительным в случае обнаружения в документах, на основании которых он зарегистрирован, недостоверной информации.

Исходя из изложенного, иск о признании выпуска ценных бумаг недействительным был судом удовлетворен.

Обоснован ли, по вашему мнению, вывод суда?

Какие нормы права подлежат применению?

Какие существуют основания признания выпуска ценных бумаг несостоявшимся?

Какие существуют основания для приостановления государственным органом эмиссии?

3. Стороны договора обратились в арбитражный суд с иском об обжаловании отказа в государственной регистрации к органу, ее осуществляющему.

Из представленных суду документов следовало, что стороны, заключившие договор купли-продажи здания, обратились к органу, осуществляющему государственную регистрацию, с заявлением о его государственной регистрации, сославшись на содержащееся в договоре условие о том, что он вступает в силу с момента государственной регистрации. Орган, осуществляющий государственную регистрацию, на основании п.1 статьи 20 Закона «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» отказал в регистрации, поскольку данный договор не подлежит государственной регистрации.

Арбитражный суд первой инстанции отказал сторонам в удовлетворении иска к органу, осуществляющему государственную регистрацию. В соответствии с пунктом 1 статьи 2 Закона о государственной регистрации государственная регистрация прав на недвижимое имущество и сделок с ним является юридическим актом признания и подтверждения государством возникновения, ограничения (обременения), перехода или прекращения прав на недвижимое имущество в соответствии с ГК.

Государственная регистрация сделок с недвижимым

имуществом согласно требованиям статей 164 и 131 ГК осуществляется только в случаях, установленных законом. В соответствии со статьей 4 Закона о государственной регистрации во всех случаях, когда закон предусматривает государственную регистрацию прав на недвижимое имущество и сделок с ним, такая регистрация является обязательной.

Гражданским кодексом не предусмотрено государственной регистрации договора купли-продажи здания. Включение сторонами в договор, не подлежащий государственной регистрации, условия о том, что он подлежит государственной регистрации и вступает в силу с момента государственной регистрации, противоречит нормам ГК. Такое условие является ничтожным в силу требований статей 168 ГК. Поэтому истцу правомерно отказано в государственной регистрации договора купли-продажи здания.

Считаете ли вы такой вывод суда обоснованным?

Какие сделки в соответствии с требованиями законодательства подлежат государственной регистрации?

4. В одном из субъектов Российской Федерации на протяжении семи недель росли цены на социально значимые товары первой необходимости.

Глава субъекта Федерации обратился в Правительство Российской Федерации с просьбой о введении предельно допустимых розничных цен на социально значимые товары первой необходимости на срок 6 месяцев.

Обоснована ли просьба главы субъекта Федерации?

Каков порядок введения предельно допустимых розничных цен?

5. Индивидуальный предприниматель, зарегистрировавшись в установленном законом порядке, приступил к осуществлению предпринимательской деятельности по предоставлению услуг, связанных с дрессировкой домашних животных.

Контролирующий орган, приступив к проверке деятельности предпринимателя, потребовал предъявления уведомления о начале осуществления предпринимательской деятельности. В связи с отсутствием у предпринимателя уведомления о начале предпринимательской деятельности был поставлен вопрос о его ответственности.

Обоснованы ли требования контролирующего органа?

Каков порядок предоставления уведомления о начале осуществления отдельных видов предпринимательской деятельности?

6. Нежилое помещение находилось в муниципальной собственности. Субъект среднего предпринимательства – ООО

«Речка» арендовало помещение на протяжении последних полутора лет, регулярно внося арендную плату.

Муниципальное образование отказало ООО «Речка» в признании за ним преимущественного права на приобретение арендованного имущества в собственность по цене, равной его рыночной стоимости и определенной независимым оценщиком в порядке, установленном Федеральным законом от 29 июля 1998 года № 135-ФЗ «Об оценочной деятельности в Российской Федерации», обосновав отказ наличием у ООО задолженности перед местным бюджетом.

Обоснован ли отказ муниципального образования?

При каких условиях может быть реализовано преимущественное право на приобретение арендованного имущества?

Каков порядок реализации преимущественного права арендаторов на приобретение арендуемого имущества?

7. Между Департаментом городского имущества и субъектом малого предпринимательства ООО «Тэлло» был заключен договор аренды нежилого помещения, зарегистрированный в установленном законом порядке. До окончания срока действия договора аренды сторонами было заключено дополнительное соглашение о продлении срока действия договора аренды.

Стороны обратились в управление Федеральной службы государственной регистрации, кадастра и картографии (далее – управление) с заявлением о государственной регистрации дополнительного соглашения к договору аренды. Управление отказало в государственной регистрации дополнительного соглашения со ссылкой на абзацы 4, 10 п. 1 ст. 20 Федерального закона от 21 июля 1997 г. № 122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» (далее – Закон о регистрации).

Основанием для отказа в регистрации послужило нарушение заявителем п. 9 ст. 17.1 Федерального закона от 26 июля 2006 г. № «О защите конкуренции», поскольку к представленным на регистрацию документам не были приложены результаты оценки рыночной стоимости арендной платы на дату заключения дополнительного соглашения.

ООО «Тэлло» обратилось в арбитражный суд с заявлением к управлению о признании недействительным отказа в регистрации дополнительного соглашения. Отказывая в удовлетворении требований заявителя, суд руководствовался ч. 1 ст. 198, ч. 4 ст. 201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, п. 9 ст. 17.1 Федерального закона о защите конкуренции, посчитав отказ управления в регистрации

дополнительного соглашения соответствующим требованиям закона. Поскольку иной порядок определения размера рыночной стоимости арендной платы законом не предусмотрен, суды пришли к выводу, что установленный законом порядок заключения договора аренды на новый срок соблюден не был.

Обоснован ли отказ управления в регистрации дополнительного соглашения? Существуют ли основания для обжалования принятого судом решения?

Письменные задания

1. Охарактеризуйте регистрацию как средство государственного регулирования рыночной экономики.
2. Укажите, что представляет собой лицензирование как инструмент государственного регулирования (правовой аспект).
3. Раскройте содержание квотирования как инструмента государственного регулирования.
4. Обоснуйте необходимость государственного регулирования рыночной экономики.
5. Раскройте понятие государственного регулирования рыночной экономики.
6. Охарактеризуйте правовые основы государственной экономической политики.
7. Раскройте роль права в государственном регулировании экономики.
8. Охарактеризуйте договор как правовое средство государственного регулирования рыночной экономики.
9. Охарактеризуйте ответственность как правовое средство государственного регулирования рыночной экономики.
10. Раскройте понятие Фонда национального благосостояния.

Тест

Выберите один или несколько правильных ответов:

1. К субъектам малого и среднего предпринимательства относятся:

а) коммерческие организации, а также физические лица, внесенные в Единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей;

б) потребительские кооперативы и коммерческие организации, а также физические лица, внесенные в Единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей и осуществляющие деятельность без образования юридического лица;

в) потребительские кооперативы и коммерческие организации, а также физические лица, внесенные в Единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей и осуществляющие деятельность без образования юридического

лица, крестьянские (фермерские) хозяйства;

г) коммерческие организации, а также физические лица, внесенные в Единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей и осуществляющие деятельность без образования юридического лица, крестьянские (фермерские) хозяйства.

2. В качестве заявителей при государственной регистрации юридического лица могут выступать:

а) учредитель или учредители юридического лица при его создании, руководитель юридического лица, выступающего учредителем регистрируемого юридического лица;

б) учредитель или учредители юридического лица при его создании, руководитель юридического лица, выступающего учредителем регистрируемого юридического лица, конкурсный управляющий или руководитель ликвидационной комиссии (ликвидатор) при ликвидации юридического лица;

в) руководитель постоянно действующего исполнительного органа регистрируемого юридического лица или иное лицо, имеющие право без доверенности действовать от имени этого юридического лица, учредитель или учредители юридического лица при его создании, руководитель юридического лица, выступающего учредителем регистрируемого юридического лица, конкурсный управляющий или руководитель ликвидационной комиссии (ликвидатор) при ликвидации юридического лица, иное лицо, действующее на основании полномочия, предусмотренного федеральным законом, актом специально уполномоченного на то государственного органа или актом органа местного самоуправления;

г) учредитель или учредители юридического лица при его создании, руководитель юридического лица, выступающего учредителем регистрируемого юридического лица, конкурсный управляющий или руководитель ликвидационной комиссии (ликвидатор) при ликвидации юридического лица;

д) иное лицо, действующее на основании полномочия, предусмотренного федеральным законом, актом специально уполномоченного на то государственного органа или актом органа местного самоуправления.

3. Какие методы государственного регулирования предусмотрены законодательством при осуществлении торговой деятельности?

а) государственного контроля (надзора), муниципального контроля;

б) информационного обеспечения;

в) экономико-математический;

г) антимонопольного регулирования;

д) установления требований к организации и осуществлению торговой деятельности.

4. Нормы Федерального закона от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ не применяются к отношениям, касающимся:

а) определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей);

б) заключения гражданско-правового договора, предметом которого являются поставка товара, выполнение работы, оказание услуги (в том числе приобретение недвижимого имущества или аренда имущества), от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования, а также бюджетным учреждением либо иным юридическим лицом в соответствии с нормами федерального закона;

в) закупки драгоценных металлов и драгоценных камней для пополнения Государственного фонда драгоценных металлов и драгоценных камней Российской Федерации;

г) особенностей исполнения контрактов;

д) аудита в сфере закупок товаров, работ и услуг;

е) привлечения адвокатов к оказанию гражданам юридической помощи бесплатно в соответствии с Федеральным законом от 21 ноября 2011 г. № 324-ФЗ «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации».

5. Государственная регистрация прав на недвижимое имущество осуществляется в следующем порядке:

а) правовая экспертиза документов и проверка законности сделки; установление отсутствия противоречий между заявляемыми правами и уже зарегистрированными правами на данный объект недвижимого имущества, а также других оснований для отказа или приостановления государственной регистрации прав; внесение записей в Единый государственный реестр прав на недвижимое имущество при отсутствии указанных противоречий и других оснований для отказа или приостановления государственной регистрации прав; совершение надписей на правоустанавливающих документах и выдача удостоверений о произведенной государственной регистрации прав;

б) прием документов, представленных для государственной регистрации прав, регистрация таких документов; правовая экспертиза таких документов, в том числе проверка законности сделки (за исключением нотариально удостоверенной сделки) и установления отсутствия противоречий между заявленными правами и уже зарегистрированными правами на объект недвижимого имущества, а также других оснований для отказа в государственной регистрации прав или ее приостановления;

внесение записей в Единый государственный реестр прав на недвижимое имущество при отсутствии указанных противоречий других оснований для отказа или приостановления государственной регистрации прав; совершение надписей на правоустанавливающих документах и выдача удостоверений о произведенной государственной регистрации прав;

в) прием документов, представленных для государственной регистрации прав, регистрация таких документов; правовая экспертиза документов и проверка законности сделки; установление отсутствия противоречий между заявляемыми правами и уже зарегистрированными правами на данный объект недвижимого имущества, а также других оснований для отказа или приостановления государственной регистрации прав; внесение записей в Единый государственный реестр прав на недвижимое имущество при отсутствии указанных противоречий и других оснований для отказа или приостановления государственной регистрации прав; совершение надписей на правоустанавливающих документах и выдача удостоверений о произведенной государственной регистрации прав.

7. В государственной регистрации прав на недвижимое имущество может быть отказано, если:

а) имеются противоречия между заявленными правами и уже зарегистрированными правами;

б) представленные документы не заверены в нотариальном порядке;

в) лицо, выдавшее правоустанавливающий документ, не уполномочено распоряжаться правом на данный объект недвижимого имущества;

г) с заявлением о государственной регистрации прав обратилось ненадлежащее лицо;

д) заявителем представлены документы, не являющиеся обязательными для проведения государственной регистрации прав.

8. Основаниями для государственной регистрации наличия, возникновения, прекращения, перехода, ограничения (обременения) прав на недвижимое имущество и сделок с ним не являются:

а) акты, изданные органами государственной власти или органами местного самоуправления в рамках их компетенции и в порядке, который установлен законодательством, действовавшим в месте издания таких актов на момент их издания;

б) договоры и другие сделки в отношении недвижимого имущества, совершенные в соответствии с законодательством, действовавшим в месте расположения объектов недвижимого

имущества на момент совершения сделки;

в) нотариально заверенные заявления физических лиц;

г) свидетельства о праве на наследство;

д) вступившие в законную силу судебные акты;

е) акты (свидетельства) о правах на недвижимое имущество, выданные уполномоченными органами государственной власти в порядке, установленном законодательством, действовавшим в месте издания таких актов на момент их издания.

9. Не относятся к имеющим стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства:

а) деятельность по выявлению электронных устройств, предназначенных для негласного получения информации в помещениях и технических средствах (за исключением случая, если указанная деятельность осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица);

б) деятельность по обеспечению авиационной безопасности;

в) осуществление телевизионного вещания на территории, в пределах которой проживает население, составляющее половину или более половины численности населения субъекта Российской Федерации;

г) осуществление деятельности хозяйствующим субъектом, включенным в предусмотренный статьей 23 Федерального закона «О защите конкуренции» реестр и занимающим доминирующее положение;

д) деятельность по производству лекарственных препаратов.

9. Не могут являться основанием для проведения внеплановой проверки:

а) истечение срока исполнения юридическим лицом, индивидуальным предпринимателем ранее выданного предписания об устранении выявленного нарушения обязательных требований и (или) требований, установленных муниципальными правовыми актами;

б) поступление в органы государственного контроля (надзора), органы муниципального контроля обращений и заявлений граждан, в том числе индивидуальных предпринимателей, юридических лиц, соответствующей информации от органов государственной власти, органов местного самоуправления, из средств массовой информации;

в) приказ (распоряжение) руководителя органа государственного контроля (надзора), изданный в соответствии с поручениями Президента РФ, Правительства РФ и на основании требования прокурора о проведении внеплановой проверки в рамках надзора за исполнением законов по поступившим в органы прокуратуры материалам и обращениям;

г) обращения и заявления, не позволяющие установить лицо, обратившееся в орган государственного контроля (надзора), орган муниципального контроля.

10. Должностные лица органа государственного контроля (надзора), органа муниципального контроля не вправе:

а) проверять в ходе проверки выполнение обязательных требований и требований, установленных муниципальными правовыми актами, если такие требования не относятся к полномочиям органа государственного контроля (надзора), органа муниципального контроля, от имени которых действуют эти должностные лица;

б) осуществлять плановую или внеплановую выездную проверку в случае отсутствия при ее проведении руководителя, иного должностного лица или уполномоченного представителя юридического лица, индивидуального предпринимателя, его уполномоченного представителя, за исключением случая проведения такой проверки по основанию, предусмотренному подпунктом «б» пункта 2 части 2 статьи 10 настоящего Федерального закона;

в) требовать представления документов, информации, образцов продукции, проб обследования объектов окружающей среды и объектов производственной среды, если они не являются объектами проверки или не относятся к предмету проверки, а также изымать оригиналы таких документов;

г) отбирать образцы продукции, пробы обследования объектов окружающей среды и объектов производственной среды для проведения их исследований, испытаний, измерений без оформления протоколов об отборе указанных образцов, проб по установленной форме и в количестве, превышающем нормы, установленные национальными стандартами, правилами отбора образцов, проб и методами их исследований, испытаний, измерений, техническими регламентами или действующими до дня их вступления в силу иными нормативными техническими документами и правилами и методами исследований, испытаний, измерений;

д) распространять информацию, полученную в результате проведения проверки и составляющую государственную, коммерческую, служебную, иную охраняемую законом тайну, за исключением случаев, предусмотренных законодательством Российской Федерации;

е) превышать установленные сроки проведения проверки;

ж) осуществлять выдачу юридическим лицам, индивидуальным предпринимателям предписаний или предложений о проведении за их счет мероприятий по контролю.

11. Должностные лица органа государственного контроля (надзора), органа муниципального контроля в отношении фактов нарушений, выявленных при проведении проверки, обязаны:

а) выдать предписание юридическому лицу, индивидуальному предпринимателю об устранении выявленных нарушений с указанием сроков их устранения и (или) о проведении мероприятий по предотвращению причинения вреда жизни, здоровью людей, вреда животным, растениям, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, имуществу физических и юридических лиц, государственному или муниципальному имуществу, предупреждению возникновения чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также других мероприятий, предусмотренных федеральными законами;

б) принять меры по контролю за устранением выявленных нарушений, их предупреждению, предотвращению возможного причинения вреда жизни, здоровью граждан, вреда животным, растениям, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, обеспечению безопасности государства, предупреждению возникновения чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также меры по привлечению лиц, допустивших выявленные нарушения, к ответственности;

в) обращаться в суд с заявлением о ликвидации юридического лица.

12. На территории особой экономической зоны допускаются:

а) разработка месторождений полезных ископаемых, за исключением разработки месторождений минеральных вод и других природных лечебных ресурсов;

б) переработка водных природных ресурсов;

в) производство электронно-вычислительной техники;

г) производство и переработка подакцизных товаров (за исключением легковых автомобилей и мотоциклов);

д) туристско-рекреационная деятельность.

13. К числу существенных условий концессионного соглашения не относятся:

а) обязательства концессионера по созданию и (или) реконструкции объекта концессионного соглашения, соблюдению сроков его создания и (или) реконструкции;

б) обязательства концессионера по осуществлению деятельности, предусмотренной концессионным соглашением;

в) срок действия концессионного соглашения;

г) порядок разрешения споров;

д) описание, в том числе технико-экономические показатели, объекта концессионного соглашения;

е) порядок предоставления концессионеру земельных участков, предназначенных для осуществления деятельности, предусмотренной концессионным соглашением, и срок заключения с концессионером договоров аренды (субаренды) этих земельных участков (в случае, если заключение договоров аренды (субаренды) земельных участков необходимо для осуществления деятельности, предусмотренной концессионным соглашением).

Задания для внеаудиторной работы

Задания по обобщению судебной практики

1. Обобщите практику применения судами законодательства о государственном регулировании в сфере: а) торговли, б) производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции.

2. Обобщите судебную практику по делам, связанным с признанием недействительными актов государственного органа или органа местного самоуправления.

3. Обобщите практику по спорам, вытекающим из отношений по заключению, исполнению и расторжению государственных контрактов.

4. Проведите обобщение судебной практики по делам, связанным с регистрацией прав на недвижимое имущество и сделок с ним.

5. Сделайте обобщение судебной практики по делам, связанным с государственной регистрацией выпусков эмиссионных ценных бумаг.

6. Обобщите практику судов по спорам, связанным с лицензированием отдельных видов предпринимательской деятельности.

7. Проведите обобщение судебной практики, вытекающей из отношений по осуществлению государственного контроля (надзора) за предпринимательской деятельностью.

Задания по составлению документов

1. В соответствии со ст. 16 Федерального закона от 26 августа 2008 г. № 294-ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля» по результатам мероприятия по контролю должностным лицом (лицами) органа государственного контроля (надзора), органа муниципального контроля, осуществляющим

проверку, составляется акт установленной формы.

Составьте проект такого акта.

2. Составьте исковое заявление о признании недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления.

3. Составьте исковое заявление о признании недействительным государственного контракта.

4. Подготовьте заявление о выдаче лицензии: а) юридическому лицу; б) индивидуальному предпринимателю.

5. Напишите заявление о регистрации декларации о соответствии продукции требованиям технических регламентов.

Темы рефератов

1. Роль государства в экономике России в XVIII–XIX вв.

2. Место государства в экономике СССР.

3. Государственное регулирование предпринимательской деятельности в странах с развитой рыночной экономикой.

4. Государственная регистрация прав на недвижимое имущество и сделок с ним.

5. Понятие государственного сектора экономики и его место в современной системе экономических отношений.

6. Государственная экономическая политика – основа государственного регулирования рыночной экономики.

7. Правовые формы взаимодействия предпринимателей с государством.

8. Роль государства в процессе ценообразования в современной экономике (правовые вопросы).

9. Правовые основы прогнозирования и планирования в условиях рынка.

10. Приватизация как средство государственного регулирования рыночной экономики (правовой аспект).

11. Национализация как инструмент государственного регулирования и право.

12. Средства государственного регулирования рыночной экономики и предпринимательства.

13. Правовые средства государственного регулирования рыночной экономики и предпринимательства.

14. Частноправовые и публично-правовые средства регулирования современной экономики России.

15. Прямые и косвенные средства государственного регулирования экономики (правовой аспект).

16. Использование правовых форм в регулировании рыночной экономики.

17. Правовые основы деятельности государственных унитарных предприятий.

18. Государственные корпорации: понятие, правовой статус, правовое регулирование деятельности.

19. Правовые основы управления государственными унитарными предприятиями.

20. Государственное регулирование в отдельных отраслях народного хозяйства и право.

21. Государственное регулирование на рынке ценных бумаг: основные средства и формы.

22. Правовой режим имущества и ценных бумаг, находящихся в собственности государства.

23. Государственные закупки как средство государственного регулирования рыночной экономики: правовые вопросы.

Контрольные вопросы

1. Каковы основные признаки понятия «государственное регулирование рыночной экономики»?

2. В чем вы видите необходимость государственного регулирования рыночной экономики?

3. Можно ли рассматривать современную экономику как саморегулируемую систему?

4. В чем состоит особенность правовой основы государственного регулирования рынка?

5. Как сочетаются частноправовые и публично-правовые начала в государственном регулировании рынка?

6. Какие средства используются государством в регулировании экономики?

7. За счет каких источников формируется Фонд национального благосостояния?

8. Как соотносятся правовые средства и правовые формы при регулировании рынка?

9. Какова роль прямых средств государственного регулирования рынка?

10. Какие экономические средства государственного регулирования и их правовые формы вы знаете?

11. Соотношение государственного регулирования и саморегулирования.

12. Какие требования по порядку проведения мероприятий по контролю установлены нормами действующего законодательства?

13. Какова продолжительность проведения мероприятий по контролю?

14. В каких случаях проводятся внеплановые мероприятия по контролю?

Тема 9
Приватизация и ее роль в становлении и развитии предпринимательской деятельности в Российской Федерации

Литература

Основная

1. Андреев В. К. Предпринимательское законодательство России: Научные очерки. М., 2008.
2. Губин Е. П. Разгосударствление и приватизация: способы и формы. М., 1990.
3. Комарицкий С. И. Приватизация: правовые проблемы. Курс лекций. М., 2000.
4. Комментарий к Федеральному закону «О приватизации государственного и муниципального имущества» (постатейный)/ под ред. В. А. Вайпана. М., 2004.
5. Котликов Я. С. Приватизация: теоретический курс. М., 2005.
6. Приватизация и право: Учебное пособие / Под ред. А. Н. Козырина. М.: НИУ ВШЭ, 2012.
7. Скворцов О. Ю. Приватизационное право: Учебное пособие. М.: Бизнес-школа «Интел-Синтез», 2000.

Дополнительная

1. Андреева Г. Н. Конституционные пределы приватизации имущества, находящегося в собственности государства: анализ зарубежного опыта // Реформы и право. 2011. № 1. С. 3–11.
2. Бережной А. А. Этапы приватизации государственного и муниципального имущества. // Право и политика, 2007. № 8.
3. Бобровская О. Н. Приватизационные сделки в судебной практике. // Российский судья, 2008. № 3.
4. Калинина Л. Е. Недействительность сделок по приватизации государственного и муниципального имущества // Право и экономика. 2009, № 1.
5. Коновалов А. И. Приватизация объектов ТЭК: итоги и перспектива // Предпринимательское право. Приложение «Бизнес и право в России и за рубежом». 2013. № 1. С. 22–26.
6. Кухтенков Д. Электронной приватизации быть? // ЭЖ-Юрист. 2012. № 38. С. 2.
7. Ласкина Н. В., Тимофеева Н. Ю., Бирюкова Т. А., Головань А. А., Слесарев С. А. Комментарий к Федеральному закону от 21

декабря 2001 г. № 178-ФЗ «О приватизации государственного и муниципального имущества» (постатейный) // СПС КонсультантПлюс. 2013.

8. Малышева А. В. Приватизация земельных участков собственниками объектов незавершенного строительства // Юрист. 2014. № 3. С. 43–46.

9. Молотников А. Е., Текутьев Д. И. Правовые проблемы участия государства в акционерных обществах // Имущественные отношения в Российской Федерации. 2012. № 7. С. 34–44.

10. Мун О. Проблемы приватизации земельных участков из состава категории земель сельскохозяйственного назначения // Жилищное право. 2013. № 2. С. 19–43.

11. Новикова С. В. Способы приватизации государственного и муниципального имущества // Власть закона. 2014. № 2. С. 101–107.

12. Оксюк Т. Некоторые аспекты приватизации государственных и муниципальных земельных участков// Корпоративный юрист. 2008, № 2.

13. Петров И. С. Приватизационные торги: Автореф. дис… канд. юрид. наук. М., 2005.

14. Рябченко Л. Недействительность сделок приватизации// ЭЖ-Юрист. 2005. № 20.

15. Федорова Л. В. Правовое регулирование приватизации недвижимых объектов культурного наследия: монография. М.: Юстицинформ, 2012.

16. Шиткина И. С. Правовое регулирование и корпоративное управление компаниями с государственным участием: особенности, проблемы и пути их решения // Предпринимательское право. 2014. № 2. С. 30–37.

Нормативные акты

1. ГК (ст. ст. 66.2., 96, 98, 113, 217, 235).

2. Земельный кодекс РФ.

3. Водный кодекс РФ.

4. Лесной кодекс РФ.

5. Федеральный закон от 21 декабря 2001 г. № 178-ФЗ «О приватизации государственного и муниципального имущества».

6. Федеральный закон от 22 июля 2008 г. № 159-ФЗ «Об особенностях отчуждения недвижимого имущества, находящегося в государственной собственности субъектов Российской Федерации или в муниципальной собственности и арендуемого субъектами малого и среднего предпринимательства, и о внесении изменений в отдельные законодательные акты

Российской Федерации».

7. Федеральный закон от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

8. Основы законодательства Российской Федерации о культуре от 9 октября 1992 г. № 3612-1 Ст. 44.

9. Федеральный закон от 5 февраля 2007 г. № 13-ФЗ «Об особенностях управления и распоряжения имуществом и акциями организаций, осуществляющих деятельность в области использования атомной энергии, и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации».

10. Постановление Верховного Совета РФ от 27 декабря 1991 г. № 3020-1 «О разграничении государственной собственности в Российской Федерации на федеральную собственность, государственную собственность республик в составе Российской Федерации, краев, областей, автономной области, автономных округов, городов Москвы и Санкт-Петербурга и муниципальную собственность».

11. Указ Президента РФ от 24 декабря 1993 № 2284 «О Государственной программе приватизации государственных и муниципальных предприятий в Российской Федерации».

12. Указ Президента РФ от 22 июля 1994 № 1535 «Об Основных положениях Государственной программы приватизации государственных и муниципальных предприятий в Российской Федерации после 1 июля 1994 года».

13. Постановление Правительства РФ от 27 августа 2012 г. № 860 «Об организации и проведении продажи государственного или муниципального имущества в электронной форме».

14. Постановление Правительства РФ от 27 января 2012 № 34 «Об управлении находящимися в собственности Российской Федерации долями в обществах с ограниченной ответственностью, созданных в процессе приватизации».

15. Постановление Правительства РФ от 26 декабря 2005 г. № 806 «Об утверждении Правил разработки прогнозного плана (программы) приватизации федерального имущества и внесении изменений в Правила подготовки и принятия решений об условиях приватизации федерального имущества».

16. Постановление Правительства РФ от 09 июля 2002 г. № 512 «Об утверждении Правил подготовки и принятия решений об условиях приватизации федерального имущества».

17. Распоряжение Правительства РФ от 01 июля 2013 г. № 1111-р «Об утверждении прогнозного плана (программы) приватизации федерального имущества и основных направлений приватизации федерального имущества на 2014–2016 годы».

18. Закон г. Москвы от 17 декабря 2008 г. № 66 «О

приватизации государственного имущества города Москвы».

19. Закон Санкт-Петербурга от 10.03.2005 № 59–15 «О приватизации государственного имущества Санкт-Петербурга».

Судебная практика

1. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 5 ноября 2009 года № 134 «О некоторых вопросах применения Федерального закона «Об особенностях отчуждения недвижимого имущества, находящегося в государственной собственности субъектов Российской Федерации или в муниципальной собственности и арендуемого субъектами малого и среднего предпринимательства, и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации».

2. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 5 сентября 2006 года № 111 «О приватизации специализированных унитарных предприятий жилищно-коммунальной сферы, оказывающих коммунальные услуги населению».

3. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 21 февраля 2001 года № 60 «Обзор практики разрешения споров, связанных с применением арбитражными судами Федерального закона «О приватизации государственного имущества и об основах приватизации муниципального имущества в Российской Федерации».

Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения

1. Дайте определение приватизации.

2. Какова роль приватизации в становлении и развитии предпринимательской деятельности в России?

3. По каким критериям можно разграничить приватизацию и иные случаи перехода имущества из публичной собственности в частную? В чем практическое значение такого разграничения? Приведите примеры.

4. Дайте характеристику законодательства о приватизации в Российской Федерации. Назовите основные этапы формирования нормативной базы приватизации в Российской Федерации.

5. Как и почему в ходе изменения законодательства о приватизации менялся перечень способов приватизации?

6. Охарактеризуйте субъектный состав отношений по приватизации государственного и муниципального имущества. Какие субъекты уполномочены действовать от лица публично-правовых образований, отчуждающих имущество в ходе приватизации?

7. Охарактеризуйте объекты приватизации. Какое имущество не подлежит приватизации? Насколько, на ваш взгляд, эти ограничения оправданны?

8. Возможна ли в рамках действующего законодательства о приватизации приватизация товарных знаков и иной интеллектуальной собственности?

9. Какие ограничения должны учитывать субъекты РФ при осуществлении правотворчества в сфере приватизации?

11. Охарактеризуйте способы приватизации. По каким основаниям их можно классифицировать?

12. Чем обусловлен выбор того или иного способа приватизации? Можно ли говорить о «конкуренции способов приватизации»?

13. Охарактеризуйте аукцион и конкурс как способы приватизации. В чем их сходство и различия? Какие разновидности аукционов предусмотрены законодательством о приватизации?

14. Распространяются ли антимонопольные требования к торгам, установленные ФЗ «О защите конкуренции», на приватизационные аукционы и конкурсы? Запрещено ли участие в таких торгах аффилированных лиц?

15. Какой новый способ приватизации имущества унитарных предприятий появился в 2011 г.? Чем обусловлено его появление?

16. Возможна ли в настоящее время приватизация имущественного комплекса унитарного предприятия путем продажи на торгах?

17. Какими преимуществами при участии в приватизации пользуются субъекты малого предпринимательства?

18. Какие способы приватизации могут/должны осуществляться в электронной форме?

19. Является ли приватизацией продажа акций, принадлежащих Центробанку? Преобразование госкорпорации в хозяйственное общество?

20. По каким основаниям договоры о приватизации могут признаваться недействительными? Приведите примеры. Какие сроки исковой давности применимы к таким требованиям и как они исчисляются?

21. В юридической литературе институт «золотой акции» нередко критикуется. Как вы думаете, почему? Как вы оцениваете перспективы применения данного института?

22. Могут ли публично-правовые образования как участники хозяйственных обществ заключать корпоративные договоры, и если да, то имеется ли какая-то специфика у таких договоров в силу участия в них публично-правовых образований?

Задания по комментированию норм права

1. Дайте комментарий ст. 217 ГК РФ.
2. Прокомментируйте ст. 1 ФЗ «О приватизации государственного и муниципального имущества».
3. Дайте комментарий ст. 5 ФЗ «О приватизации государственного и муниципального имущества».
4. Прокомментируйте перечень способов приватизации, приведенный в п. 1 ст. 13 ФЗ «О приватизации государственного и муниципального имущества».
5. Прокомментируйте положения ст. 31 ФЗ «О приватизации государственного и муниципального имущества» об обременениях приватизируемого имущества.
6. Прокомментируйте требования к оформлению сделок купли-продажи приватизируемого имущества, установленные в ст. 32 ФЗ «О приватизации государственного и муниципального имущества».
7. Прокомментируйте правила о порядке оплаты приватизируемого имущества, сформулированные в ст. 35 ФЗ «О приватизации государственного и муниципального имущества».
8. Дайте комментарий ст. 36 Земельного кодекса РФ.

Задачи

1. В преддверии продажи на торгах принадлежащих Москве акций в нескольких АО, оказывающих ритуальные услуги, были высказаны различные соображения о ее законности. Так, представитель ассоциации, объединяющей предпринимателей на рынке ритуальных услуг г. Москвы, предположил, что такая продажа противоречит п. 3 ст. 17 Закона г. Москвы «О погребении и похоронном деле в городе Москве», согласно которому «имущество, находящееся в собственности города и используемое в целях погребения и похоронного дела, не подлежит приватизации, не может быть внесено в качестве долей в уставный капитал любого вновь создаваемого юридического лица», а значит, сделка по покупке акций может быть оспорена, и покупатель понесет убытки. Ему возразили, что данное ограничение не распространяется на акции.

Прокомментируйте высказанные мнения. В чем специфика торгов, на которых продаются приватизируемые акции? Какие еще есть способы приватизации акций? Какими нормативными актами определяется состав имущества, не подлежащего приватизации? Приведите примеры такого имущества.

2. Распоряжением администрации области индивидуальному

предпринимателю Покусаеву передано в собственность нежилое помещение в обмен на принимаемую в муниципальную собственность принадлежавшую Покусаеву квартиру значительно меньшей площади. Обмениваемые помещения признаны равнозначными при условии внесения Покусаевым доплаты. Во исполнение данного распоряжения был заключен договор мены. Прокурор обратился в суд с заявлением об оспаривании данного распоряжения как нарушающего принципы законодательства о приватизации. В суде представитель администрации пояснил, что спорное нежилое помещение было закреплено на праве оперативного управления за комитетом по управлению муниципальным имуществом (КУМИ), о чем свидетельствуют передача помещения на баланс КУМИ и приказ председателя КУМИ.

Распространяется ли на данную сделку Закон о приватизации? Имеет ли значение передача спорного помещения в оперативное управление КУМИ? Чем может доказываться наличие у субъекта права оперативного управления в отношении помещения? Какое решение примет суд?

3. ООО «Фирма «Ганимед» обратилось с иском к финансовому отделу администрации города о взыскании суммы долга и процентов за пользование чужими денежными средствами. Суд утвердил мировое соглашение между сторонами и производство по делу прекратил. Согласно условиям мирового соглашения ответчик признавал задолженность перед истцом в сумме основного долга, а истец отказывается от взыскания процентов за пользование чужими денежными средствами. При этом ответчик в счет погашения долга передает в собственность истца находящиеся в муниципальной собственности объекты недвижимости.

Оцените действительность мирового соглашения.

4. Предприниматель Борисов обратился в арбитражный суд с заявлением о признании незаконным бездействия администрации города в связи с обращением предпринимателя о приватизации земельного участка площадью 150 кв. м под магазином. Предприниматель просил признать незаконным бездействие администрации и обязать муниципальный орган произвести приватизацию земельного участка, установить срок для исполнения решения суда. В качестве соответчика по ходатайству администрации привлечен Комитет по управлению имуществом и земельным отношениям города.

При рассмотрении дела суд установил, что по договору купли-продажи предприниматель Борисов приобрел в собственность нежилое здание магазина площадью 60 кв. м,

расположенный на земельном участке размером 150 кв. м.

Предприниматель Борисов направлял в адрес администрации города заявление, в котором просил о выкупе указанного земельного участка используемого для эксплуатации принадлежащего ему объекта недвижимости, однако ответа на заявление не поступило.

Какое решение должен принять суд?

Какие нормы права подлежат применению?

Каков порядок приватизации земельных участков?

5. Газета «Коммерсант» сообщила о предложениях главы Сбербанка «приступить к постепенной приватизации госбанков» и начать со Сбербанка, а министра финансов – начинать с ВТБ. «Частичная приватизация госбанков может позволить им стать более рыночными: решения топ-менеджеров банка будут базироваться не на факторах политической необходимости, а на экономической рациональности, считают эксперты»[70].

Почему Сбербанк и ВТБ названы «госбанками»? Какими способами можно провести их приватизацию? Является ли приватизацией продажа акций, принадлежащих Центробанку? Проверьте, были ли реализованы данные предложения.

Письменные задания

Составьте схему «Способы приватизации», из которой было бы ясно, какие факторы влияют на выбор того или иного способа приватизации.

Тест

Выберите один или несколько правильных ответов:

1. Соотношение правового регулирования приватизации Гражданским кодексом РФ и законодательством о приватизации следующее:

а) законодательство о приватизации применяется, если отношения не урегулированы гражданским законодательством;

б) ГК РФ применяется, если отношения не урегулированы законодательством о приватизации.

2. Прогнозный план (программа приватизации) утверждается:

а) законом;

б) указом Президента;

в) постановлением Правительства;

г) распоряжением Правительства.

3. В качестве приобретателей приватизируемого имущества не могут выступать:

а) иностранные граждане;

б) иностранные компании;

в) компании с иностранным участием;

г) государственные и муниципальные унитарные

предприятия;

д) юридические лица, в уставном капитале которых есть доля Российской Федерации или иных российских публично-правовых образований;

е) юридические лица, в уставном капитале которых доля Российской Федерации или иных российских публично-правовых образований превышает 25 %;

ж) некоммерческие организации;

з) юридические лица, в уставном капитале которых доля Российской Федерации или иных российских публично-правовых образований превышает 50 %.

4. Какие способы приватизации предусмотрены действующим законодательством?

а) преобразование унитарного предприятия в акционерное общество;

б) преобразование унитарного предприятия в хозяйственное партнерство;

в) преобразование унитарного предприятия в общество с ограниченной ответственностью;

г) преобразование государственного или муниципального учреждения в автономную некоммерческую организацию;

д) продажа «золотой акции»;

е) продажа государственного или муниципального имущества на аукционе;

ж) продажа акций на специализированном аукционе;

з) выкуп арендованного имущества;

и) передача акций акционерных обществ их работникам;

к) продажа акций по результатам доверительного управления.

5. Чем может определяться выбор способа приватизации?

а) видом имущества;

б) его стоимостью;

в) успешностью ранее предпринятых попыток приватизации;

г) пожеланиями трудового коллектива предприятия;

д) особенностями субъекта – покупателя имущества.

6. Торги, на которых продается приватизируемое имущество, могут быть:

а) только открытыми;

б) как открытыми, так и закрытыми;

в) только закрытыми.

7. На аукционе по продаже государственного или муниципального имущества используется:

а) только открытая форма подачи предложений о цене;

б) только закрытая форма подачи предложений о цене;

в) закрытая либо открытая форма подачи предложений о цене.

8. Оплата приватизируемого имущества:

а) является обязательным условием для возникновения права частной собственности;

б) может быть только единовременной;

в) может производиться путем зачета;

г) может производиться путем выполнения работ.

9. Нарушение лицом, которое приобрело имущество в порядке приватизации, установленного обременения (условий публичного сервитута), может повлечь:

а) признание договора о приватизации недействительным;

б) расторжение договора;

в) присуждение нарушителя к исполнению условий обременения в натуре;

г) присуждение нарушителя к возмещению убытков.

10. Отличительные черты специализированного аукциона:

а) на нем могут продаваться только акции;

б) на нем могут продаваться только нежилые помещения;

в) к его участникам предъявляются дополнительные квалификационные требования;

г) по итогам его проведения может оказаться несколько победителей.

11. На конкурсе могут продаваться:

а) нежилые помещения;

б) акции;

в) предприятия как имущественные комплексы.

12. Продажа государственного или муниципального имущества посредством публичного предложения осуществляется в случае:

а) признания аукциона несостоявшимся;

б) признания конкурса несостоявшимся.

13. При продаже государственного или муниципального имущества посредством публичного предложения отсутствие заявок на покупку имущества влечет:

а) снижение первоначальной цены;

б) признание продажи несостоявшейся.

14. Продажа государственного или муниципального имущества без объявления цены осуществляется в случае:

а) признания аукциона несостоявшимся;

б) признания конкурса несостоявшимся;

в) признания продажи посредством публичного предложения несостоявшейся.

15. Приватизации по итогам доверительного управления

подлежат:

а) акции;

б) имущественные комплексы предприятий;

в) объекты культурного наследия;

г) исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации.

Задания для внеаудиторной работы

Редактирование текстов

Отредактируйте фразу, исправив в ней юридическую неточность. Что в ней имеется в виду под «госкомпаниями»?

«На 1 декабря 2013 года доходы от продажи акций госкомпаний составили 275 млрд. руб…»[71]

Правовые заключения

1. В 2009 г. Москва объявила конкурсы на право заключения концессионных соглашений в отношении недвижимого имущества трех подмосковных баз отдыха. Во всех конкурсах победило ОАО «Московская объединенная энергетическая компания».

Глава департамента имущества г. Москвы сообщил, что концессионные соглашения с энергетической компанией будут заключены по начальной величине концессионной платы, предусмотренной конкурсной документаций.[72]

Подготовьте правовое заключение по следующим вопросам:

Имеются ли какие-либо преимущества у концессионной модели перед приватизацией? Может ли ОАО «Московская объединенная энергетическая компания» участвовать в приватизации?

2. ОАО «Совэкспортфильм» занималось продвижением российского кино за рубежом. Имущественную основу деятельности ОАО составляла фильмотека, здание и участок под ним по адресу: Москва, Калашный переулок, 14. В декабре 2008 г. Росимущество выставило на продажу на аукционе принадлежащие государству 100 % акций ОАО, но после совещания в Минэкономразвития «предприятие было снято с торгов»[73] из-за опасения не сохранить профиль деятельности компании. Решено было разработать механизм создания на базе имущества «Совэкспортфильма» некоммерческой организации, которая занималась бы продвижением российского кино за рубежом. Финансирование ее деятельности на первом этапе осуществлялось бы государством (например, за счет бюджетных средств, которые сейчас ежегодно выделяются на проведение недель российского кино и фестивалей).

Составьте правовое заключение по следующим вопросам:

Можно ли сначала выставить на аукцион принадлежащие государству акции, а затем «снять предприятие с торгов»?

Возможно ли в рамках действующего законодательства о приватизации создание на базе имущества акционерного общества, акции которого принадлежат государству, некоммерческой организации?

3. «Глава и совладелец «Росгосстраха» Данил Хачатуров» заявил о готовности выкупить госпакет «Росгосстраха»[74].

Составьте правовое заключение по следующим вопросам:

В рамках какой процедуры это возможно?

Обладает ли «совладелец «Росгосстраха» правом преимущественной покупки отчуждаемых акций?

4. В субъекте РФ принят закон об управлении и распоряжении государственной собственностью субъекта РФ, предусматривающий возможность отчуждения имущества субъекта РФ в собственность физических и юридических лиц по договорам безвозмездной передачи и мены. Прокурор субъекта РФ усомнился в соответствии данного положения закона федеральному законодательству о приватизации. Составьте по данному вопросу правовое заключение.

5. Составьте правовое заключение по вопросу о возможности продажи муниципальным образованием принадлежащих ему акций в рамках обязательного предложения, предусмотренного ст. 84.2 Федерального закона от 26.12.1995 № 208-ФЗ «Об акционерных обществах»

Задания по обобщению судебной практики

1. Обобщите практику арбитражных судов по вопросам применения Федерального закона от 21 декабря 2001 г. № 178-ФЗ «О приватизации государственного и муниципального имущества».

2. По материалам судебных решений арбитражных судов подготовьте сообщения на темы:

а) Проблемы квалификации сделок по отчуждению имущества, находящегося в публичной собственности;

б) Наиболее распространенные основания признания сделок приватизации недействительными;

в) Применение сроков исковой давности в спорах о приватизации;

г) Споры по поводу сделок приватизации, заключенных на торгах;

д) Расторжение договоров приватизации.

Задания по составлению документов

1. Составьте проект заявки на участие в аукционе или

конкурсе по продаже государственного имущества.

2. Составьте проект заявки на приватизацию земельного участка.

3. Подготовьте проект договора купли-продажи государственного имущества, заключенного по результатам проведения торгов.

4. Подготовьте проект искового заявления о признании недействительным договора купли-продажи здания, заключенного в нарушение законодательства о приватизации.

Работа с иностранными источниками

Прочитайте и прокомментируйте отрывок из статьи. *Все ли модели приватизации, о которых в ней идет речь, применялись в российской практике? Согласны ли вы с оценкой автором последней модели как наиболее отвечающей интересам экономического развития?*

«…Post-communist countries featured many dilemmas and difficulties regarding the method as to how the privatization process should be implemented. No unique model applied, thus every country has followed different methods and models of privatization adjusted to the economic, legal and social circumstances and particularities of each country. The following models of privatization have been considered: (1) issuing shares to enterprise workers (internal privatization), (2) distributing shares to all adult citizens (the voucher system), (3) selling shares to strategic investors (domestic or foreign), as well as (4) returning property to former owners, whose property was nationalized without compensation during communism. Among these methods, the most important and productive towards economic development is the method of sale of shares to investors for the sole reason that it adds new capital and new experiences to enterprises, and moreover the holder of the enterprise can be clearly defined which also influences to a great part the decision-making process of business operations»[75].

Темы рефератов

1. Эволюция института «золотой акции» в российском законодательстве.

2. Преобразование унитарных предприятий в акционерные общества.

3. Приватизация акций, принадлежащих публично-правовым образованиям.

4. Особенности проведения торгов в ходе приватизации.

5. Зарубежный опыт приватизации.

6. Особенности правового положения акционерных обществ, созданных в результате приватизации.

7. Законодательство субъектов Российской Федерации о

приватизации.

8. Обременения приватизируемого имущества.

9. Имущество, приватизация которого запрещена.

10. Особенности приватизации земельных участков.

Темы эссе

1. Приватизация и деприватизация.

2. Альтернативы приватизации.

3. Проблемы приватизации в сферах образования, науки, культуры.

Контрольные вопросы

1. Что представляет собой приватизация по законодательству России?

2. Назовите объекты приватизации.

3. Приведите примеры объектов, приватизация которых не допускается.

4. Каковы основные нормативные акты, регулирующие приватизацию государственного и муниципального имущества?

5. Кто может выступать покупателем приватизируемого имущества?

6. Какие способы приватизации предусмотрены законодательством РФ?

7. Какие способы приватизации существовали ранее и не являются таковыми по действующему законодательству России?

8. Каков порядок проведения приватизации?

9. Дайте понятие приватизации имущества на аукционе и по конкурсу. Назовите их отличия. Что такое специализированный аукцион?

10. Каковы особенности приватизации земельных участков? Объектов культурного наследия? Объектов социально-культурного и коммунально-бытового назначения?

11. Каковы изменения, произошедшие в законодательном регулировании приватизации в России?

Тема 10
Правовое регулирование конкуренции и монополии в предпринимательской деятельности

Литература

Основная

1. Каминка А. И. Основы предпринимательского права. Петроград, 1917. Глава 4.

2. Конкурентное право России. Учебник. 2-е издание / Отв. ред. И. Ю. Артемьев, С. А. Пузыревский, А. Г. Сушкевич. М., 2014.

3. Конкурентное право. Учебник / Отв. ред. С. А. Пузыревский. М., 2014.

4. Научно-практический комментарий к Федеральному закону «О защите конкуренции» / Отв. ред. И. Ю. Артемьев. М., 2015.

5. Паращук С. А. Конкурентное право (правовое регулирование конкуренции и монополии). М., 2002.

6. Шретер В. Недобросовестная конкуренция. СПб., 1914.

Дополнительная

1. Боденхаузен Г. Парижская конвенция по охране промышленной собственности. Комментарий. М.: Прогресс, 1977.

2. Борзило Е. Ю. Антимонопольные риски предпринимательской деятельности: Научнопрактическое руководство. М.: Статут, 2014.

3. Варламова А. Н. Правовое обеспечение развития конкуренции. Учебное пособие. М.: Статут, 2010.

4. Гаврилов Д. А. Правовая защита от недобросовестной конкуренции в сфере исключительных прав на средства индивидуализации и иные объекты промышленной собственности: монография. М.: НОРМА, ИНФРА-М, 2014.

5. Городов О. А. Недобросовестная конкуренция: теория и правоприменительная практика. М., 2008.

6. Еременко В. И. Недобросовестная конкуренция и интеллектуальная собственность // Законодательство и экономика. 2014. № 6. С. 7–23.

7. Еременко В. И. Конкурентное право Российской Федерации. М. 2001.

8. Еременко В. И. Правовое регулирование конкурентных отношений в России и за рубежом. Дисс. докт. юрид. наук. М.,

2001.

9. Зименкова О. Н. Правовое регулирование конкурентных отношений в экономически развитых странах. (Научно-аналитический обзор). // АН СССР. ИНИОН. М., 1991. С. 51–91.

10. Кинев А. Ю. Картели и другие антиконкурентные соглашения // СПС КонсультантПлюс. 2014.

11. Комментарий к Федеральному закону «О защите конкуренции» (постатейный) / А. М. Баринов, О. А. Городов, Д. А. Жмулина и др.; под ред. В. Ф. Попондопуло, Д. А. Петрова. М.: Норма, Инфра-М, 2013.

12. Научно-практический комментарий судебной практики в сфере защиты интеллектуальных прав / В. О. Калягин, Д. В. Мурзин, Л. А. Новоселова и др.; под общ. ред. Л. А. Новоселовой. М.: Норма, 2014.

13. Паращук С.А Доминирующее положение хозяйствующего субъекта как базовая категория законодательства о защите конкуренции. // Предпринимательское право. 2014, № 2.

14. Паращук С.А О конкурентном праве России. Право и бизнес в условиях экономического кризиса: опыт России и Германии. М., 2010.

15. Паращук С. А. Недобросовестная конкуренция: содержание и правовые средства ее пресечения. Дисс. канд. юрид. наук. М., 1995.

16. Тотьев К. Ю. Конкурентное право (правовое регулирование деятельности субъектов конкуренции и монополий). М., 2003.

17. Хохлов Д. В. Антимонопольный контроль в банковской сфере: правовое регулирование и судебная практика. М.: Статут, 2013.

18. Четвергова Н. Ю. Правовая охрана конкурентной среды в Российской Федерации и Европейском союзе: Дис… канд. юрид. наук. М., 2004.

19. Шальман О. В. Роль антимонопольного законодательства в становлении и развитии рынка: Дис. канд. юрид. наук. СПб., 2002.

20. Шершеневич Г. Ф. Курс торгового права. Ч. II. СПб., 1908.

Нормативные акты

1. Парижская конвенция по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 г.

2. Договор стран СНГ «О проведении согласованной антимонопольной политики» от 25.01 2000 г.

3. Договор о Евразийском Экономическом Союзе от 29 мая

2014 года.

4. Решение Высшего Евразийского экономического совета «О Модельном законе «О конкуренции» от 24 октября 2013 г. № 50.

5. Конституция Российской Федерации – ст. 8, 10, 11, 34, 74, 77.

6. Гражданский кодекс Российской Федерации – ст. 10, 138, 139, 168, 169, 1033, 1222, 1225, главы 72–77.

7. Федеральный закон от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

8. Федеральный закон от 17 августа 1995 г. № 147-ФЗ «О естественных монополиях».

9. Федеральный закон от 28 декабря 2009 г. № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (Глава 3).

10. Федеральный закон от 8 декабря 2003 года № 165-ФЗ «О специальных защитных, антидемпинговых и компенсационных мерах при импорте товаров».

11. Федеральный закон от 26 марта 1998 года № 41-ФЗ» О драгоценных металлах и драгоценных камнях».

12. Федеральный закон от 19 июля 1998 года № 114-ФЗ «О военно-техническом сотрудничестве РФ с иностранными государствами».

13. Федеральный закон от 13марта2006 года № 38-ФЗ» О рекламе».

14. Федеральный закон от 29 июля 2004 года № 98-ФЗ» О коммерческой тайне».

15. Постановление Правительства РФ от 30 июня 2004 г. № 331 «Об утверждении Положения о Федеральной антимонопольной службе».

16. Постановление Правительства РФ от 17.12.2013 № 1164 «Об утверждении Правил осуществления антимонопольного регулирования и контроля в электроэнергетике».

17. Постановление Правительства РФ от 26.06.2007 № 409 «Об утверждении условий признания доминирующим положения кредитной организации и правил установления доминирующего положения кредитной организации».

18. Постановление Правительства РФ от 09.06.2007 № 359»Об утверждении условий признания доминирующим положения финансовой организации (за исключением кредитной организации) и правил установления доминирующего положения финансовой организации (за исключением кредитной организации)».

19. Распоряжение Правительства РФ от 28.12.2012 № 2579-р «Об утверждении плана мероприятий («дорожной карты»)

«Развитие конкуренции и совершенствование антимонопольной политики» и отмене распоряжений Правительства РФ от 19.05.2009 № 691-р и от 17.12.2010 № 2295-р».

20. Распоряжение Правительства РФ от 02.04.2014 № 503-р «Об утверждении плана мероприятий по развитию конкуренции на железнодорожном транспорте».

21. Приказ ФАС России от 26.01.2011 № 30 «Об утверждении Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы».

22. Приказ ФАС России от 25.05.2012 № 345 «Об утверждении административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении заявлений, материалов, дел о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией».

23. Приказ ФАС России от 28.04.2010 № 220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке».

24. Приказ ФАС России от 28.06.2012 № 433 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции в целях установления доминирующего положения кредитной организации».

25. Приказ ФАС России от 25.05.2012 № 337 «Об утверждении административного регламента Федеральной антимонопольной службы по предоставлению государственной услуги по рассмотрению уведомлений о приобретении иностранным инвестором или группой лиц, в которую входит иностранный инвестор, пяти и более процентов акций (долей), составляющих уставные капиталы хозяйственных обществ, имеющих стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства».

26. Приказ ФАС России от 25.05.2012 № 342 «Об утверждении административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по согласованию создания и реорганизации коммерческих организаций в случаях, установленных антимонопольным законодательством Российской Федерации».

27. Приказ ФАС России от 25.05.2012 № 339 «Об утверждении административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации».

28. Приказ ФАС России от 25.05.2012 № 340 «Об утверждении административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по проведению проверок соблюдения требований антимонопольного законодательства Российской Федерации».

29. Приказ ФАС РФ от 20.09.2007 № 294 «Об утверждении административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по согласованию приобретения акций (долей) в уставном капитале коммерческих организаций, получения в собственность или пользование основных производственных средств или нематериальных активов, приобретения прав, позволяющих определять условия ведения хозяйствующим субъектом его предпринимательской деятельности, в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации».

30. Приказ ГКАП РФ от 3 июня 1994 г. № 67 «Методические рекомендации по определению доминирующего положения хозяйствующего субъекта на товарном рынке».

Судебная практика

1. Определение Конституционного Суда РФ от 03.04.2012 № 630-О по запросу Администрации Краснодарского края о проверке конституционности подпункта «а» пункта 3 части 1 статьи 23 Федерального закона «О защите конкуренции».

2. Определение Конституционного Суда РФ от 01.04.2008 № 450-О-О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы закрытого акционерного общества «Московский завод плавленых сыров «КАРАТ» на нарушение конституционных прав и свобод положениями статьи 4 и пункта 2 статьи 10 Закона РСФСР «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках», статьи 4 и части 2 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции», пункта 1 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации.

3. Постановление Пленума ВАС РФ от 30 июня 2008 г. № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства».

4. Постановление Пленума ВАС РФ от 14.10.2010 № 52 «О внесении изменений в Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства».

5. Постановление Президиума ВАС РФ от 04.03.2014 № 13385/13. О нарушении п. 4 ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите

конкуренции» за необоснованное прекращение подачи электроэнергии обществу на насосную станцию.

6. Письмо Президиума ВАС РФ от 30.03.1998 г. № 32 «Обзор практики разрешения споров, связанных с применением антимонопольного законодательства».

7. Письмо ВАС РФ от 22.03.1994 г. №С1-7/ОП-169. «О практике рассмотрения споров, связанных с применением антимонопольного законодательства».

Занятие № 1

Понятие и субъекты конкуренции. Право на свободную конкуренцию. Понятие и виды монополий. Доминирующее положение субъекта предпринимательства на рынке.

Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения

1. Дайте определение понятия «конкуренция» как экономической категории. Какова взаимосвязь конкуренции и рынка?
2. Что представляет собой государственная конкурентная политика?
3. Охарактеризуйте систему законодательства о защите конкуренции. Что понимается под конкурентным правом?
4. Дайте определение и признаки конкуренции по законодательству России.
5. Каковы основные разновидности конкурентных действий?
6. Назовите субъектов конкуренции по законодательству России.
7. Определите понятие и критерии группы лиц?
8. Каково соотношение понятия «группа лиц» с понятиями «аффилированные лица», «взаимозависимые лица», «дочерние общества»?
9. Что понимается под правом на свободную конкуренцию?
10. Дайте характеристику монополии как экономической категории. Каковы правовые формы реализации отношений монополии?
11. Назовите основные виды монополий по российскому законодательству.
12. Охарактеризуйте государственные монополи.
13. Что понимается под естественной монополией? Назовите виды естественных монополий.
14. Каковы основные меры государственного регулирования естественных монополий?

15. Что представляют собой монополии обладателей исключительных прав?

16. Дайте понятие и признаки доминирующего положения хозяйствующего субъекта на рынке.

17. Дайте характеристику индивидуальному и коллективному доминированию.

18. Как осуществляется установление доминирующего положения хозяйствующих субъектов и финансовых организаций?

19. Каковы правовые последствия занятия доминирующего положения на рынке?

20. Дайте оценку следующим суждениям:

А. Маршалл писал: «Торговцы и производители, обнаруживающие, что их конкурент предлагает товары по более низкой цене, которая не приносит им высокую прибыль, возмущаются его вторжением на рынок и жалуются на нанесенный им ущерб, хотя внешне может оказаться, что люди, приобретающие дешевые товары, испытывают большую нужду, чем они сами…..». Поэтому автор предлагал не связывать такие экономические явления, как конкуренция с моральными и нравственными категориями[76]. И. А. Покровский полагал, что «правило о «добрых нравах» не достоинство. а. больное место: в лучшем случае оно только знак, отмечающий неразработанное, топкое место в правовой системе»[77].

Актуальны ли приведенные высказывания ученых по отношению к категориям «добропорядочности», «разумности» и «справедливости», включенным в российский Закон «О защите конкуренции»?

21. К. Р. Макконнелл и С. Л. Брю в своей книге «Экономикс» дали следующее определение предпринимательской монополии: она «существует всякий раз, когда одна фирма или небольшое число фирм контролируют основную долю производства важной отрасли. когда одна, две или три фирмы господствуют в определенной отрасли, что приводит. к поддержанию более высоких, чем конкурентные, цен и экономических прибылей»[78].

М. И. Кулагин писал: «Предприятие следует считать монополистическим, если оно не испытывает конкуренции или полностью господствует на рынке. Монополистическое положение может вытекать из системы заключенных договоров, владения патентом на важное изобретение. Монополия часто действует как торговое товарищество, обладающее или не обладающее самостоятельной правосубъектностью. Наконец, монопольное положение может проявляться в лидирующем положении на рынке»[79].

• Сравните понятия «предпринимательская монополия» и

«монополистическое предприятие»;

• Подлежат ли запрету и преследованию по российскому законодательству ситуации, обозначенные выше как «предпринимательская монополия», «монополистическое предприятие» и «монополист»?

• Соответствуют ли указанные ситуации по своей сущности и содержанию понятию «доминирующее положение» (ст. 5 Закона о защите конкуренции)?

Задания по комментированию норм права

1. Прокомментируйте статью 2 Федерального закона «О защите конкуренции» в отношении состава антимонопольного законодательства.

2. Дайте комментарий статье 3 Федерального закона «О защите конкуренции» в отношении экстерриториальности данного закона.

3. Раскройте содержание статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» в отношении понятий: товар, товарный рынок, взаимозаменяемые товары, конкуренция и недобросовестная конкуренция.

4. Раскройте содержание статей 5 и 10 Федерального закона «О защите конкуренции», сравните их.

5. Дайте комментарий статьям 2, 3 и 4 Федерального закона «О естественных монополиях».

6. Прокомментируйте статью 10 Федерального закона «О драгоценных металлах и драгоценных камнях» и статью 5 Федерального закона «О наркотических средствах и психотропных веществах».

7. В различных нормативных актах содержатся понятия «монополизация», «осуществление монополии», «монополизм», «монополистическая деятельность»:

а) ст. 2 Закона Шермана (США): «Любое лицо, которое будет или попытается монополизировать, или объединиться, или сговориться с каким-либо лицом или лицами, чтобы монополизировать какую-либо часть производства или торговли между несколькими штатами или с иностранными государствами, будет считаться виновным в совершении преступления…..»;

б) п. 2 ст. 34 Конституции РФ: «Не допускается экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию»;

в) ст. 32 Основ законодательства РФ о культуре от 09.10.1992 г. «Действия органов государственной власти и

управления, должностных лиц, препятствующие возникновению новых субъектов культурной деятельности по мотивам нецелесообразности, квалифицируются как осуществление монополии и подпадают под действие антимонопольного законодательства Российской Федерации. Для борьбы с монополизмом в сфере производства и распространения культурных ценностей органы государственной власти и управления обязаны содействовать созданию альтернативных организаций культуры, предприятий, ассоциаций, творческих союзов, гильдий и иных культурных объединений»;

г) п. 10 ст. 4 Федерального закона «О защите конкуренции»: «монополистическая деятельность – злоупотребление хозяйствующим субъектом, группой лиц своим доминирующим положением, соглашения или согласованные действия, запрещенные антимонопольным законодательством, а также иные действия (бездействие), признанные в соответствии с федеральными законами монополистической деятельностью».

• Каково правовое содержание и значение терминов «монополизация», «осуществление монополии», «монополизм», «монополистическая деятельность»?

• Любые ли из вышеуказанных терминов означают правонарушение по российскому законодательству?

• Существует ли в российском законодательстве правонарушение, аналогичное приведенному в ст. 2 Закона Шермана?

Задачи

1. Общество, являющееся субъектом естественной монополии, обратилось в арбитражный суд с требованием о признании недействительным предписания антимонопольного органа о заключении договора с потребителем, ссылаясь на то, что деятельность естественных монополий подлежит контролю со стороны специальных органов регулирования естественных монополий, а не антимонопольных органов.

Обоснованы ли доводы Общества?

Распространяются ли на субъект естественной монополии требования антимонопольного законодательства?

2. Предприниматель обратился в антимонопольный орган с жалобой на необоснованный отказ общества от заключения договора на организацию и осуществление пассажирских перевозок автобусным транспортом. Антимонопольным органом сделан вывод о том, что общество «АБ-Реал» в составе группы лиц имеет возможность оказывать решающее влияние на общие

условия обращения товара на рынке услуг автовокзалов (автостанций) на территории города Перми и устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов или затруднять доступ на этот рынок другим хозяйствующим субъектам. Также было установлено, что при отказе в заключении договора с предпринимателем, отсутствует обоснование технологических причин невозможности его заключения.

Антимонопольный орган принял решение о признании действий общества «АБ-Реал», выразившихся в отказе от заключения договора на оказание услуг автовокзалов с предпринимателем, злоупотреблением доминирующим положением на рынке, обществу выдано предписание заключить договор на оказание услуг поосуществлению пассажирских перевозок на междугородных и пригородных автобусных маршрутах (услуг автовокзалов) с предпринимателем. Общество «АВ-Реал» не согласилось с решением и предписанием антимонопольного органа, обратилось в арбитражный суд с заявлением о признании их недействительными.

Может ли быть установлено доминирующее положение в составе группы лиц? Правомерен ли отказ от заключения договора с предпринимателем?

Какое решение должен принять суд?

3. Общество, занимающее доминирующее положение на рынке, реализует производимые им изделия только через специализированные магазины и отказывает другим торговым заведениям (супермаркетам, универмагам) в поставке этих изделий.

Противоречат ли подобные действия нормам антимонопольного законодательства РФ?

Согласуются ли действия предпринимателя с принципом свободы договора, закрепленного в ст. 421 ГК РФ?

4. Общество с ограниченной ответственностью «Диона» обратилось в арбитражный суд с требованием о признании недействительным решения антимонопольного органа о понуждении Общества заключить договор с потребителем.

Суд установил, что данное Общество не было включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более 35 процентов. Факт доминирующего положения был установлен антимонопольным органом и последний принял решение о понуждении Общества заключить договор с потребителем на основании ходатайства последнего.

Как должен быть решен данный спор?

Может ли хозяйствующий субъект быть признан занимающим

доминирующее положение на рынке, если он ранее не был включен в реестр?

Обладает ли антимонопольный орган полномочиями понуждать к заключению договора, или это компетенция суда?

5. Администрация города обратилась в арбитражный суд с заявлением о признании недействительным предписания антимонопольного органа об отмене постановления главы администрации.

Антимонопольный орган заявил о пропуске истцом трехмесячного срока для обжалования, предусмотренного ст. 52 Федерального закона «О защите конкуренции».

Администрация города ссылалась на необходимость применения трехлетнего срока исковой давности, установленного п. 1 ст. 196 Гражданского кодекса РФ, так как признание недействительным ненормативного акта государственного органа является способом защиты гражданских прав.

Как должен быть решен данный спор?

Какой срок в данном случае подлежит применению?

Задания для внеаудиторной работы

Задания по обобщению судебной практики

1. Проанализируйте судебную практику, связанную с включением субъекта предпринимательства в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более 35 процентов.

2. Сделайте обобщение судебной практики в отношении группы лиц.

3. Обобщите судебную практику, связанную снарушениями антимонопольного законодательства субъектами естественной и государственной монополии.

Задания по составлению документов

1. Составьте проект решения антимонопольного органа о включении акционерного общества, занимающего доминирующее положение на рынке производства пластиковых окон, в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более 35 процентов.

2. Составьте проект искового заявления о признании решения антимонопольного органа о включении в Реестр недействительным.

3. Составьте проект решения антимонопольного органа об исключении субъекта предпринимательства из Реестра хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более 35 процентов

Темы рефератов

1. Законодательство о конкуренции и монополии в Российской Федерации и в зарубежных странах: понятие и система.
2. Понятие антимонопольного законодательства и законодательства о недобросовестной конкуренции.
3. Конкуренция как экономическая и правовая категории. Право предпринимателя на свободную конкуренцию.
4. Понятие и виды монополий по законодательству России.
5. Правовое регулирование государственных монополий по законодательству России и зарубежных стран.
6. Правовое регулирование естественных монополий по законодательству России и зарубежных стран.
7. Понятие доминирующего положения субъекта предпринимательства на рынке по законодательству России и зарубежных стран.

Занятие № 2

Антимонопольный контроль за экономической концентрацией. Запрещение монополистической деятельности. Неправомерная деятельность органов публичной власти, ограничивающая конкуренцию. Правовая защита от недобросовестной конкуренции.

Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения

1. Охарактеризуйте систему антимонопольных органов России.
2. Что представляет собой антимонопольный контроль за экономической концентрацией? Каковы его разновидности?
3. В чем состоит антимонопольный контроль за созданием и реорганизацией коммерческих организаций?
4. Охарактеризуйте антимонопольный контроль за соблюдением антимонопольного законодательства при приобретении акций (долей), имущества коммерческих организаций, прав в отношении коммерческих организаций.
5. Что представляет собой монополистическая деятельность по законодательству России?
6. Каковы основные виды монополистической деятельности?
7. Что такое злоупотребление доминирующим положением на рынке, каковы его разновидности? Является ли злоупотребление доминирующим положением разновидностью злоупотребления правом?

8. Дайте характеристику монопольно высокой цены и монопольно низкой цены.

9. Что представляют собой антиконкурентные соглашения? Назовите их виды.

10. Дайте определение понятия «картель». Какие виды картелей предусматривает российское законодательство?

11. Дайте характеристику «вертикальным» соглашениям.

12. Что понимается под согласованными действиями, ограничивающими конкуренцию? Какие из них являются допустимыми?

13. Дайте характеристику антиконкурентной координации экономической деятельности.

14. Назовите неправомерные акты и действия органов публичной власти, ограничивающие конкуренцию. Относятся ли они к монополистической деятельности?

15. Определите понятие и признаки недобросовестной конкуренции по законодательству России. Каковы точки зрения юристов на общую конструкцию акта недобросовестной конкуренции?

16. Назовите основные виды недобросовестной конкуренции.

17. Что представляет собой смешение и дискредитация как формы недобросовестной конкуренции?

18. Дайте характеристику таким формам недобросовестной конкуренции, как дезорганизации деятельности конкурента и введение потребителей в заблуждение.

19. Что понимается под демпингом?

20. Дайте характеристику ответственности за нарушение законодательства о конкуренции и монополии.

21. А. Биндельс отмечает, что цель положений германского Закона о картелях «заключается в том, чтобы деятельность предприятий, стремящихся к успеху на рынке, ориентировать исключительно на свободное взаимодействие спроса и предложения»[80]. К. Р. Макконнелл и С. Л. Брю говорят об усилении тенденции государственного регулирования с помощью так называемого легального картеля: «…регулирующая комиссия выполняет такие функции, как раздел рынка (например… Управление гражданской авиации устанавливало маршруты для определенных авиакомпаний) и ограничение потенциальной конкуренции путем расширения картеля (например, включение грузового автомобильного транспорта в сферу компетенции Комиссии по торговле между штатами…»[81].

– Дайте правовую оценку вышеуказанным высказываниям с позиции норм антимонопольного законодательства РФ.

Сравните упомянутый случай «легального картеля»

с положениями п. 1 ст. 11 Федерального закона «О защите конкуренции».

В каких правовых формах существуют так называемые легальные монополии по российскому законодательству?

21. В. П. Грибанов дал следующее определение злоупотребления правом: «Злоупотребление правом есть особый тип гражданского правонарушения, совершаемого управомоченным лицом при осуществлении им принадлежащего ему права, связанный с использованием недозволенных конкретных форм в рамках дозволенного ему общего типа поведения»[82].

– Относятся ли монополистическая деятельность и недобросовестная конкуренция к формам злоупотребления правом (ст. 10 ГК)?

– Какими правами в указанных случаях может злоупотребить управомоченное лицо?

22. В. Н. Шретер отмечал, что «проделки, направленные непосредственно к обману публики (напр., лживая реклама о себе, обмер, фиктивная распродажа и т. д.) возможны и там, где конкуренции вообще нет, где торгующий является монополистом»[83]. Однако в норме п. 1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции» содержится запрещение следующей формы недобросовестной конкуренции: «введение в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей».

– Сопоставьте норму п. 1 ст. 14 указанного Закона с нормой п. 9 ст. 4 данного Закона (содержащей общее определение недобросовестной конкуренции).

– Кому могут быть причинены убытки в результате совершения недобросовестных конкурентных действий исходя из законодательного определения недобросовестной конкуренции?

Соответствует ли высказывание В. Н. Шретера указанным нормам Закона (п. 1 ст. 14 и п. 9 ст.4)?

Каково значение термина «общественность», содержащегося в п. 3(3) ст. 10-bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности 1883 г.?

Задания по комментированию норм права

1. Прокомментируйте норму п. 21 ст. 4 Федерального закона «О защите конкуренции» в отношении понятия «экономическая концентрация».

2. Раскройте содержание ст. 27 Федерального закона «О

защите конкуренции».

3. Прокомментируйте ст. 28 Федерального закона «О защите конкуренции».

4. Сравните нормы ст. ст. 10 и 11 Федерального закона «О защите конкуренции».

5. Соотнесите нормы п. 9 ст. 4 и ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции».

Задачи

1. Хозяйствующие субъекты, являющиеся конкурентами, осуществляющие деятельность на рынке добычи и оптовой реализации минтая и продуктов его переработки (икра минтая, филе минтая, рыбная мука и др.) в границах Российской Федерации, заключили соглашение, характер, содержание и направленность которого могли привести к установлению или поддержанию цен на минтай и продукцию из него; производство и объемы реализации на российском рынке минтая и продукции из него сокращались вплоть до 2010 года.

О достижении соглашения и участии в нем, по мнению ФАС России, свидетельствуют указанные в оспариваемом решении следующие факты:

– подписанное конкурентами соглашение, предметом которого явилось ограничение на выпуск икры минтая в связи со снижением цен на нее, согласование объемов ее выпуска, регулирование поставок икры минтая на рынок общим собранием производителей;

– участие представителей в совещании, на котором обсуждалось соглашение; одним из условий которогоявлялось сокращение выпуска икры. Как следует из протокола совещания, упомянутые участники единогласно голосовали за подписание совместного соглашения, в том числе о:

а) сокращении объема выпуска икры минтая;

б) создании ассоциации минтайщиков; проведении подготовительной работы по учредительным документам, выработке стратегии продаж продукции из минтая, в т. ч. и икры;

в) согласовании ценовой политики указанными участниками.

– решение о создании некоммерческой организации «Ассоциация добытчиков минтая». В соответствии с Уставом Ассоциации, целями ее создания и деятельности являются: координация предпринимательской деятельности членов Ассоциации, включающая согласованную маркетинговую политику; для достижения указанных целей Ассоциация разрабатывает рекомендации и принимает решения,

обязательные для членов ассоциации, по объемам и нормативам выпуска отдельных видов продукции; по объемам и срокам поставок продукции на рынок; взаимодействует по вопросам регулирования объема производства и продаж продукции с предприятиями – добытчиками минтая, не входящими в состав ассоциации. Члены Ассоциации обязаны исполнять решения общего собрания Ассоциации, утвержденные как обязательные для каждого члена Ассоциации;

– заключение при посредничестве Ассоциации соглашения об ограничении объема выпуска икры минтая.

Кроме того, как следует из материалов дела, заявители неоднократно проводили собрания и совещания, в том числе в рамках Ассоциации, на которых принимали обязательные для исполнения решения, которые приводили (могли привести) к установлению или поддержанию цен на минтай и продукты его переработки, сокращению их производства, что подтверждается текстом протокола совещания

На основании анализа упомянутых материалов ФАС России пришла к выводу о том, что Ассоциация, созданная ее участниками, фактически координировала их деятельность, что приводило к ограничению конкуренции.

Содержатся ли в действиях хозяйствующих субъектов признаки картеля?

Являются ли нарушением законодательства о защите конкуренции действия некоммерческой организации «Ассоциация добытчиков минтая»?

2. Антимонопольный орган обратился в арбитражный суд с заявлением о признании недействительными некоторых положений устава предприятия.

Положениями устава, которые истец требует признать недействительными, предусмотрено, что предприятие осуществляет функции учреждения санитарно-эпидемиологической службы и хозяйственную деятельность на основе аренды государственного имущества, выполняет обязанности государственного санитарного надзора за соблюдением должностными лицами и гражданами санитарного законодательства, проводит противоэпидемиологические мероприятия в пределах компетенции учреждения СЭС, установлена возможность совмещения одним лицом работы главного государственного санитарного врача и председателя правления предприятия.

Как должен быть решен данный спор?

Соответствуют ли положения устава указанного хозяйствующего субъекта нормам законодательства о

конкуренции?

Вправе ли антимонопольные органы обращаться в суд с требованием об оспаривании учредительных документов юридических лиц?

3. Общество, занимающее доминирующее положение на рынке, реализует производимые им изделия только через специализированные магазины и отказывает другим торговым заведениям (супермаркетам, универмагам) в поставке этих изделий.

Противоречат ли подобные действия нормам антимонопольного законодательства РФ?

Согласуются ли действия общества с принципом свободы договора, закрепленного в ст. 421 ГК РФ?

4. ООО «Избранные вина – Нева» обратилось в антимонопольный орган с заявлением о недобросовестной конкуренции со стороны ООО «Лоскат».

Заявитель ссылался на то, что ООО «Лоскат» использовало в рекламных целях словосочетание «Избранные вина» в качестве названия магазина без указания своего фирменного наименования. Антимонопольный орган установил, что ООО «Избранные вина – Нева» с 1995 года использовало в качестве названия своего магазина словосочетание «Избранные вина» как часть фирменного наименования и получило определенную деловую репутацию в Санкт-Петербурге.

ООО «Избранные вина – Нева» расценивает указанные действия ООО «Лоскат» как направленные на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности, противоречащие статье 14 Федерального закона «О защите конкуренции» и статье 10-bis «Парижской конвенции по охране промышленной собственности», поскольку они приводят к смешению в сознании потребителей торговой деятельности компаний-конкурентов и причинили убытки ООО «Избранные вина – Нева» в форме упущенной выгоды.

Как должен быть решен данный спор?

Какие нормы права подлежат применению?

Какое решение должен принять антимонопольный орган?

5. Администрация города обратилась в арбитражный суд с исковым заявлением о признании недействительными решения и предписания антимонопольного органа, вынесенных в отношении постановления Главы администрации города, содержащего условие, что хозяйствующие субъекты при подготовке и согласовании заданий на разработку проектной документации на строительство жилых домов в данном городе по типовым, индивидуальным проектам, обязаны предусмотреть применение

типов окон, производимых предприятием ОАО «РОСТ» по калькулированным ценам, утвержденным межведомственной комиссией города по ценовой и тарифной политике.

Заказчики в силу императивного характера данного постановления Главы администрации обязаны еще до стадии согласования проектной документации предусмотреть использование типов окон, производимых ОАО «РОСТ», а подрядчики вынуждены заключать договоры поставки только указанных типов окон.

Как должен быть решен данный спор?

Подлежит ли иск администрации города удовлетворению?

6. Антимонопольный орган признал действия организации, связанные с приобретением и использованием исключительных прав на название «Красный корень», недобросовестной конкуренцией. Федеральная служба по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам (Роспатент) направила организации уведомление о признании недействительным предоставления правовой охраны данному товарному знаку «Красный корень».

По мнению антимонопольного органа, на момент регистрации организацией в качестве товарного знака словосочетания «Красный корень», данное наименование было общеупотребляемым народным названием растения определенного вида. Недобросовестная конкуренция в действиях организации связана с регистрацией и использованием прав на товарный знак путем запрещения использования народного наименования растения «Красный корень» другим организациям. Следовательно, зарегистрировав словосочетание «Красный корень» в качестве товарного знака организация приобрела право запрещать использование словосочетания «Красный корень», совпадающего с народным названием растения «копеечника чайного», другим конкурентам – участникам рынка производства и реализации продуктов на основе указанного лекарственного растительного сырья.

Организация обратилась в арбитражный суд с иском о признании недействительным решений антимонопольного органа и Роспатента

Как должен быть решен данный спор?

Являются ли действия организации недобросовестной конкуренцией?

Задания для внеаудиторной работы

Задания по обобщению судебной практики

1. Проанализируйте практику разрешения споров, связанную с применением статей 27–32 Федерального закона «О защите конкуренции».

2. Проанализируйте практику разрешения споров, вытекающих из монополистической деятельности субъекта предпринимательства на рынке.

3. Обобщите судебную практику по спорам, связанным с неправомерными актами, действиями и соглашениями органов публичной власти, ограничивающими конкуренцию.

4. Обобщите судебную практику, связанную спресечением недобросовестной конкуренции.

Задания по составлению документов

1. Подготовьте проект ходатайства в антимонопольный орган о даче предварительного согласия на слияние или присоединение коммерческих организаций, суммарная балансовая стоимость активов которых по последнему балансу превышает семь миллиардов рублей.

2. Подготовьте проект ходатайства в антимонопольный орган о даче предварительного согласия на приобретение коммерческой организацией акций (долей) с правом голоса в уставном капитале хозяйственного общества, при котором такое лицо (группа лиц) получает право распоряжаться более чем 20 процентами указанных акций (долей).

3. Составьте проект предписания антимонопольного органао принудительном разделении коммерческой организации или осуществляющей предпринимательскую деятельность некоммерческой организации, занимающих доминирующее положение.

4. Составьте проект заявления в антимонопольный орган о злоупотреблении хозяйствующим субъектом (финансовой организацией) своим доминирующим положением на рынке.

5. Составьте проект искового заявления о пресечении недобросовестной конкуренции (по любому ее виду).

Темы рефератов

1. Антимонопольный контроль за концентрацией капиталов на товарных рынках.

2. Антимонопольный контроль за концентрацией капиталов на рынке финансовых услуг.

3. Понятие и виды монополистической деятельности.

4. Злоупотребление субъектами предпринимательства доминирующим положением на рынке по законодательству России и зарубежных стран.

5. Антиконкурентные соглашения по законодательству России.

6. Картель как форма монополистического соглашения.

7. Вертикальные соглашения по законодательству России о защите конкуренции.

8. Правовая конструкция согласованных действий.

9. Понятие и содержание антиконкурентной координации экономической деятельности.

10. Понятие и виды недобросовестной конкуренции по законодательству России и зарубежных стран.

11. Правовая конструкция акта недобросовестной конкуренции.

12. Незаконное использование чужой репутации (смешение).

13. Дискредитация и дезорганизация конкурента как формы недобросовестной конкуренции.

14. Антидемпинговое правовое регулирование.

Контрольные вопросы

1. Дайте законодательное определение конкуренции и назовите ее признаки.

2. Каковы основные виды конкурентных действий?

3. Что представляет собой право субъекта предпринимательства на свободную конкуренцию?

4. Каково значение понятия «монополия»?

5. Назовите основные виды монополий по законодательству России.

6. Что представляет собой государственная монополия?

7. Назовите признаки естественной монополии.

8. Что понимается под монополиями обладателей исключительных прав.

9. Дайте определение и критерии доминирующего положения хозяйствующего субъекта на рынке.

10. Что представляет собой коллективное доминирование?

11. Дайте определение понятия «группа лиц».

12. Как именуются федеральный и территориальный антимонопольные органы?

13. Дайте определение понятия «антимонопольный контроль за экономической концентрацией».

14. Что понимается под монополистической деятельностью?

15. Каково значение категории «злоупотребление доминирующим положением»?

17. Чем «горизонтальные» соглашения отличаются от «вертикальных» соглашений?

18. Дайте определение понятия «картель».

19. Каковы критерии допустимости «вертикальных»

соглашений?

20. Дайте определение понятия «согласованные действия, ограничивающие конкуренцию».

21. Каково законодательное определение недобросовестной конкуренции?

22. Каковы виды недобросовестной конкуренции?

23. Что понимается под смешением?

24. Что понимается под дискредитацией и дезорганизацией деятельности конкурента?

25. Охарактеризуйте недобросовестную конкуренцию, связанную с нарушением исключительных прав

26. Раскройте понятие «демпинг».

Тема 11
Правовое регулирование государственных (муниципальных) и «корпоративных» закупок

Литература

Основная

1. Андреева Л. В. Закупки товаров и энергосервисных работ для федеральных государственных нужд: правовое регулирование. М., 2011.

2. Белов В. Е. Поставка товара, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд: правовое регулирование. М., 2011.

3. Беляева О. А. Торги: основы теории и проблемы практики: монография. М., 2015.

4. Губин Е. П. Государственное регулирование рыночной экономики и предпринимательства: правовые проблемы. М., 2005.

5. Кирпичев А. Е. Гражданско-правовое регулирование муниципальных закупок и муниципальных контрактов. М., 2012.

6. Кичик К. В. Государственный (муниципальный) заказ России: правовые проблемы формирования, размещения и исполнения: монография. М., 2012.

7. Кузнецов К. В. Настольная книга поставщика и закупщика: торги, конкурсы, тендеры. М., 2003.

8. Тасалов Ф. А. Контрактная система в сфере государственных закупок России и США: сравнительно-правовое исследование: монография. М., 2014.

Дополнительная

1. Беляева О. А. Закупки по 223-ФЗ: комментарии, разъяснения, практика (постатейный). 2014.

2. Беляева О. А. Комментарий к федеральному закону «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» № 44-ФЗ. Контрактная система в вопросах и ответах. М., 2014.

3. Государственные и муниципальные закупки – 2015. Сборник докладов X Всероссийской практической конференции-семинара. М., 2016.

4. Губин Е. П., Шерстобитов А. Е. Идея и реальность госзаказа // Политическое образование. 1989. № 7.

5. Кичик К. В. Актуальные проблемы применения

законодательства о «корпоративных закупках» // Предпринимательское право. 2014. № 2.

6. Кичик К. В. Проблемы формирования законодательства России о «корпоративных закупках» // Лекции по предпринимательскому праву. Новое в правовом регулировании бизнеса. М., 2013.

7. Международный прокьюремент / В. Малочко, Т. Уилсон, Г. Вестринг и др. М., 2003.

8. Проблемы применения Федерального закона о закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц. Материалы круглого стола. М., 2013.

9. Публичные закупки: проблемы правоприменения. Материалы Третьей Всероссийской научно-практической конференции (9 июня 2015 г., МГУ имени М. В. Ломоносова). М., 2015.

10. Публичные закупки: проблемы правоприменения. Материалы Второй Всероссийской научно-практической конференции (6 июня 2014 г., МГУ имени М. В. Ломоносова). М., 2013.

11. Тарабаев П. С. Гражданско-правовое регулирование поставки товаров для федеральных государственных нужд. Дисс… к.ю.н. Екатеринбург. 2009.

12. Тихомиров А. С. Институт государственного и муниципального заказа в административном праве. Дисс. к.ю.н. М. 2009.

13. Шевченко Л. И. Регулирование отношений поставки: теория и практика. СПб. 2002.

14. Эффективное управление корпоративными закупками. Опыт РАО «ЕЭС России» / под общ. ред. Г. А. Сухадольского. М. 2007.

Нормативные акты

1. Конституция РФ, п. «ж» ст. 71, ч. 1 ст. 8, ч. 2 ст. 32.

2. ГК РФ, § 4 гл. 30.

3. БК РФ.

4. КоАП РФ.

5. Федеральный закон от 28 июня 2014 г. № 172-ФЗ «О стратегическом планировании в Российской Федерации» // СЗ РФ. 2014. № 26 (часть I). Ст. 3378.

6. Федеральный закон от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» // СЗ РФ. 2013. № 14. Ст. 1652.

7. Федеральный закон от 29 декабря 2012 г. № 275-ФЗ «О государственном оборонном заказе» // СЗ РФ. 2012. № 53 (ч. 1). Ст. 7600.

8. Федеральный закон от 18 июля 2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» // СЗ РФ. 2011. № 30 (ч. 1). Ст. 4571.

9. Федеральный закон от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» // СЗ РФ. 2006. № 31 (ч. 1). Ст. 3434.

10. Федеральный закон от 29 декабря 1994 г. № 79-ФЗ «О государственном материальном резерве» // СЗ РФ. 1995. № 1. Ст. 3.

11. Федеральный закон от 13 декабря 1994 г. № 60-ФЗ «О поставках продукции для федеральных государственных нужд» // СЗ РФ. 1994. № 34. Ст. 3540.

12. Федеральный закон от 2 декабря 1994 г. № 53-ФЗ «О закупках и поставках сельскохозяйственной продукции, сырья и продовольствия для государственных нужд» // СЗ РФ. 1994. № 32. Ст. 3303.

Судебная практика

• Письмо Высшего Арбитражного Суда РФ от 11 августа 2005 г. № С4-7/УЗ-938 «О Федеральном законе «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»«// Журнал руководителя и главного бухгалтера ЖКХ. 2005 (ч. II). № 12.

• Информационное письмо Высшего Арбитражного Суда РФ от 29 декабря 1994 г. № ОЗ-60 «О закупках и поставках сельскохозяйственной продукции, сырья и продовольствия для государственных нужд» // Вестник ВАС РФ. 1995. № 3.

Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения

1. Что такое государственный заказ? В чем сущность государственного заказа? Государственный заказ относится к прямым или косвенным средствам государственного регулирования рынка?

2. Имеются ли, по вашему мнению, принципиальные различия между государственными и муниципальными заказами?

3. Что понимается под государственными нуждами? Распространяются ли нормы Закона о контрактной системе на отношения, складывающиеся при удовлетворении собственных нужд государственных заказчиков?

4. В чем заключается различие в правовом регулировании

отношений по размещению государственных заказов (проведению закупок) по ГК РФ и Закону о контрактной системе? Какого рода торги – организуемые продавцом или организуемые покупателем – описываются в ГК РФ (ст. ст. 447–449 ГК РФ)? Распространяются ли нормы ГК РФ на отношения по проведению закупок товаров (работ, услуг) для государственных (муниципальных) нужд?

5. Что понимается под контрактной системой в сфере закупок товаров, работ, услуг?

6. Что представляет собой единая информационная система в сфере закупок?

7. Кто может выступать государственным заказчиком? Может ли по Закону о контрактной системе выступать заказчиком хозяйственное общество? Как соотносятся понятия «государственный заказчик» (ст. 3 Закона о контрактной системе) и «получатель бюджетных средств» (ст. 6 БК РФ)?

8. Что понимается под «корпоративными» закупками? Какие субъекты выступают заказчиками по Федеральному закону от 18 июля 2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридически лиц»?

9. Каким образом осуществляют закупки бюджетные учреждения? В соответствии с каким законом проводит закупки Государственная корпорация по атомной энергии «Росатом»?

10. Кто признается участником закупки? Может ли в качестве участника закупки выступать консорциум или иное объединение предпринимателей?

11. В чем заключаются особенности публичных закупок у субъектов малого и среднего предпринимательства, а также у социально ориентированных некоммерческих организаций?

12. Что такое специализированная организация? Какие функции заказчик не может передавать специализированной организации?

13. Какие из предусмотренных законодательством способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) относятся к конкурентным? Что понимается под закупкой у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика)?

14. В каких случаях допускается проведение закрытых конкурсов и аукционов при осуществлении государственных (муниципальных) и «корпоративных» закупок? Возможно ли проведение закрытого запроса котировок?

15. Что такое совместные торги? Каким образом они организуются? В чем преимущества и недостатки совместных торгов?

16. В каких случаях проводится обязательное общественное обсуждение государственных (муниципальных) закупок?

17. Дайте определение государственного (муниципального) контракта. Назовите существенные условия государственного (муниципального) контракта. Чем по Закону об оборонном заказе «государственный контракт» отличается от «контракта» (ст. 3 Закона)?

18. Согласно сложившейся в юридической литературе точке зрения, особенности, характерные для государственного контракта, позволяют рассматривать его как гражданско-правовой договор, включающий в себя отдельные административно-правовые (публичные) элементы[84]. В чем, по вашему мнению, заключаются эти особенности?

19. В каких случаях заключение государственного контракта является обязательным для поставщика?

20. Что такое начальная (максимальная) цена государственного контракта? Уменьшается ли цена контракта при заключении его с физическим лицом, не зарегистрированным в качестве индивидуального предпринимателя?

21. Как вы считаете, целесообразно ли законодательно закрепить не только максимальную, но и минимальную цену контракта? Какие антидемпинговые меры предусмотрены Законом о контрактной системе?

22. В юридической литературе отмечается, что при поставке товаров для государственных нужд структура договорных связей может быть простой либо сложной[85]. Раскройте содержание указанных структур договорных связей.

23. Что такое лот? Назовите преимущества и недостатки использования механизма «лотовой закупки».

24. В юридической литературе встречается понятие «конкурсного рейдерства»[86]. Приведите примеры этого явления и возможные способы борьбы с ним.

25. Чем аннулирование торгов отличается от признания торгов недействительными?

Задания по комментированию норм права

1. Согласно п. 6 ст. 448 ГК РФ, лицо, выигравшее торги, и организатор торгов подписывают в день проведения аукциона или конкурса протокол о результатах торгов, который имеет силу договора.

Какова правовая природа указанного протокола?

2. Согласно ч. 1 ст. 2 Закона о контрактной системе, законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается на

положениях Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения в сфере закупок. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

Что, по вашему мнению, означает формулировка «основывается на положениях»? Можно ли Закон о контрактной системе рассматривать в качестве специального по отношению к ГК РФ и БК РФ?

3. В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе в описание объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание характеристик объекта закупки.

Прокомментируйте данное положение и приведите примеры, при которых указание на товарные знаки (знаки обслуживания и т. д.) влечет (не влечет) за собой ограничение количества участников закупки.

4. Статья 7.30 КоАП РФ предусматривает ответственность за нарушение порядка осуществления закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Считаете ли вы обоснованным установление абсолютно определенной величины штрафа за предусмотренные этой статьей правонарушения?

5. Согласно ч. 15 ст. 4 Закона № 223-ФЗ, заказчик вправе не размещать в единой информационной системе сведения о закупке товаров, работ, услуг, стоимость которых не превышает сто тысяч рублей.

Как вы считаете, вправе ли заказчик, пользуясь указанной нормой, «разукрупнить» все свои закупки таким образом, чтобы каждая из них была на сумму до ста тысяч рублей, избегая таким образом обязанности по размещению в единой информационной системе сведений об этих закупках?

Задачи

1. Акционерное общество обратилось в арбитражный суд с иском о признании недействительным открытого конкурса на строительство объекта для государственных нужд. В ходе судебного разбирательства выяснилось, что при проведении конкурса была подана только одна конкурсная заявка (заявка общества). Однако организатор конкурса предложил обществу заключить контракт не по той цене, которая была указана в конкурсной заявке.

Нарушил ли организатор конкурса нормы Закона о контрактной системе?

Считаются ли торги состоявшимися, если в них принял участие лишь один участник? Возможно ли такие торги признать недействительными?

Какое решение должен принять суд?

2. Акционерное общество, 51 % акций которого принадлежит городу Москве, обратилось за консультацией к юристу в связи с тем, что по состоянию на 1 января 2016 года не имеет утвержденного положения о закупке (ч. 1 ст. 2 Федерального закона от 18 июля 2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»).

Какие правовые последствия для общества влечет отсутствие утвержденного положения о закупке?

Подлежит ли общество привлечению к административной ответственности за отсутствие утвержденного положения о закупке?

Какие действия может предпринять общество для осуществления закупок в порядке, в котором это общество проводило закупки с момента своего создания (преимущественно заключая договоры напрямую с поставщиками без проведения аукционов, конкурсов и иных конкурентных закупок)?

3. Индивидуальный предприниматель Иванов И. И. был включен в реестр недобросовестных поставщиков как уклонившийся от заключения государственного контракта. Спустя неделю после внесения записи об Иванове И. И. в указанный реестр он зарегистрировал ООО «Профессионал» («компанию одного лица») и подал от имени этой организации за своей подписью (генерального директора) котировочную заявку при проведении государственным учреждением запроса котировок. В этой заявке предлагается наиболее низкая цена контракта.

Вправе ли (обязана) котировочная комиссия отклонить заявку ООО «Профессионал» на том основании, что ее генеральный директор и единственный учредитель Иванов И. И. включен в реестр недобросовестных поставщиков?

Должна ли котировочная комиссия признать победителем в проведении запроса котировок ООО «Профессионал»?

4. Котировочная заявка производственного кооператива «Строитель» отклонена комиссией в связи с ее «несоответствием требованиям, установленным в извещении о проведении запроса котировок». Специалист кооператива, присутствовавший на заседании котировочной комиссии, уверен, что заявка отклонена необоснованно. Через десять дней с победителем в проведении запроса котировок (другой организацией) будет заключен государственный контракт.

Какие действия должен предпринять кооператив для защиты своих прав?

О чем кооперативу необходимо ходатайствовать перед судом?

5. Победителем открытого конкурса на поставку пищевых продуктов и напитков для нужд приемной комиссии образовательного учреждения стало ГУП «Комбинат № 1». Через день после опубликования протокола оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе ООО «Магазин-24», не принимавшее участие в конкурсе, подало исковое заявление в арбитражный суд с требованиями о признании конкурса и заключенного по результатам его проведения контракта недействительными. Истец обосновывал свои требования тем, что при проведении конкурса были допущены некоторые нарушения.

Вправе ли подавать иск о признании торгов недействительными лицо, не принимавшее участие в торгах?

Чем отличаются понятия «заинтересованное лицо» *и* «участник закупки»? Правильно ли заказчиком определен способ закупки?

Подлежат ли удовлетворению требования общества?

6. Федеральная антимонопольная служба обратилась с иском в арбитражный суд к Учреждению «Заказчик» (первый ответчик) и Учреждению «Исполнитель» (второй ответчик) о признании открытого конкурса недействительным. Истец также просил признать ничтожным государственный контракт, заключенный по результатам конкурса, и применить к контракту последствия недействительности ничтожной сделки.

При рассмотрении дела выяснилось, что конкурсная комиссия Заказчика при проведении процедуры рассмотрения заявок на участие в конкурсе допустила к участию в конкурсе Исполнителя, но отказала Институту. Заявка последнего была отклонена конкурсной комиссией в связи с ее несоответствием требованиям законодательства. Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в конкурсе, Институт

продекларировал неприостановление своей деятельности, предусмотренное КоАП РФ, «на дату рассмотрения» заявки на участие в закупке, в то время как Закон о контрактной системе требует декларирования неприостановления деятельности «на дату подачи» заявки на участие в закупке (п. 4 ч. 1 ст. 31 Закона).

Заказчик в отзыве на иск указал, что действовал в строгом соответствии с Законом о контрактной системе и просил отказать в удовлетворении исковых требований.

Представитель Исполнителя пояснил в суде, что к моменту рассмотрения дела контракт полностью исполнен, и восстановление сторон контракта в первоначальное положение невозможно. Поскольку работы (услуги) Исполнителем и его специалистами выполнены (оказаны) в полном объеме, а лишение оплаты приведет к несоразмерному причинению убытков этому учреждению, избранный истцом способ защиты является необоснованным.

Какое решение должен принять суд? Какими нормами должен руководствоваться суд при вынесении решения?

Должен ли, по вашему мнению, Исполнитель выступать вторым ответчиком по данному делу?

Как складывается Судебная практика по требованиям о признании ничтожными уже исполненных контрактов?

Деловая игра

Цель игры

1. Выработать навыки поведения членов конкурсной, аукционной, котировочной комиссии, комиссии по рассмотрению заявок на участие в запросе предложений и окончательных предложений, единой комиссии (далее – закупочные комиссии), участников закупок, представителей контролирующих органов при проведении закупки (конкурса, аукциона, запроса котировок, запросе предложений).

2. Выявить практические проблемы, возникающие при проведении закупок, позволяющие глубже освоить теоретический материал и нормативную базу по теме.

Участники

1. Члены закупочной комиссии.
2. Участники закупок.
3. Представители ФАС России.

Диспозиция

На примере проводимого в настоящее время конкурса (аукциона, запроса котировок, запроса предложений) необходимо смоделировать проведение заседания соответствующей

закупочной комиссии. К заседанию комиссии необходимо подготовить заявки не менее чем от двух участников закупки. После заседания комиссии следует провести внеплановую проверку ФАС России по жалобе проигравшего участника закупки.

Задание

Закупочной комиссии – провести конкурс (аукцион, запрос котировок, запрос предложений) с соблюдением всех норм законодательства; участникам закупки – стать победителем конкурса (аукциона, запроса котировок, запроса предложений), а также обнаружить нарушения законодательства, допущенные при проведении конкурса (аукциона, запроса котировок, запроса предложений), которые могут послужить основой для написания жалобы в ФАС России; представителям ФАС России – обнаружить нарушения законодательства при проведении закупки и привлечь нарушителей к административной ответственности.

Письменные задания

1. Составьте сравнительную таблицу способов определения поставщиков, предусмотренных Законом о контрактной системе.

2. Опишите (схематично) процедуру определения поставщиков путем проведения конкурса, аукциона, запроса котировок или запроса предложений.

Тест

Выберите один или несколько правильных ответов:

1. Какие из указанных способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не предусмотрены Законом о контрактной системе?

а) аукцион;

б) тендер;

в) конкурентные переговоры;

г) запрос котировок.

2. Планирование государственных и муниципальных закупок осуществляется посредством формирования, утверждения и ведения:

а) сметы расходов;

б) планов закупок;

в) лимитов бюджетных обязательств;

г) планов-графиков.

3. Заказчик устанавливает следующие единые требования к участникам закупки:

а) отсутствие в реестре недобросовестных поставщиков;

б) неприостановление деятельности участника закупки в порядке, установленном КоАП РФ, на дату подачи заявки на участие в закупке;

в) соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством РФ к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки;

г) наличие опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации.

4. Что не может выступать критерием оценки заявок?

а) цена контракта;

б) объем финансового обеспечения исполнения контракта;

в) расходы на эксплуатацию и ремонт товаров, использование результатов работ;

г) качественные, функциональные и экологические характеристики объекта закупки.

5. Начальная (максимальная) цена контракта не может определяться и обосновываться заказчиком посредством применения следующего метода (методов):

а) метод сопоставимых рыночных цен (анализа рынка);

б) нормативный метод;

в) тарифный метод;

г) доходный метод.

6. Если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет более чем 15 млн. рублей, и участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на 25 % и более ниже начальной (максимальной) цены контракта, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, превышающем:

а) в 1,5 раза размер обеспечения исполнения контракта;

б) в 2 раза;

в) в 2,5 раза;

г) в 3 раза.

7. Если возможность изменения условий контракта была предусмотрена документацией о закупке и контрактом, изменение цены контракта возможно, если увеличиваются или уменьшаются предусмотренные контрактом количество товара, объем работы или услуги не более чем на:

а) 5 %;

б) 10 %;

в) 20 %;

г) 30 %.

8. Заказчик вправе осуществлять закупки путем проведения запроса котировок при условии, что начальная (максимальная) цена контракта не превышает:

а) 60 тыс. руб.;

б) 100 тыс. руб.;

в) 250 тыс. руб.;

г) 500 тыс. руб.

9. Федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим ведение реестра государственных контрактов, заключенных от имени Российской Федерации по итогам размещения заказов, является:

а) Федеральная антимонопольная служба;

б) Федеральная служба государственной регистрации, кадастра и картографии (Росреестр);

в) Федеральное казначейство;

г) Министерство экономического развития РФ.

10. Федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на ведение реестра недобросовестных поставщиков, является:

а) Федеральная антимонопольная служба;

б) Федеральная служба государственной регистрации, кадастра и картографии (Росреестр);

в) Федеральное казначейство;

г) Министерство экономического развития РФ.

11. К случаям размещения заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) не относится:

а) осуществление закупки товара, работы или услуги на сумму, не превышающую ста тысяч рублей;

б) осуществление закупки товара, работы или услуги государственной или муниципальной образовательной организацией на сумму, не превышающую четырехсот тысяч рублей;

в) осуществление закупки товара, работы или услуги, которые относятся к сфере деятельности субъектов естественных монополий;

г) осуществление закупки товара, работы или услуги для нужд федеральных органов государственной власти.

12. Государственный оборонный заказ и мероприятия по его выполнению утверждает:

а) Президент РФ;

б) Федеральное Собрание РФ;

в) Правительство РФ;

г) Министерство обороны РФ.

13. Правительство Российской Федерации, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации гарантируют товаропроизводителям (поставщикам) продукции растениеводства, поставляющим ее для государственных нужд, авансовую оплату в размере не менее:

а) 10 %.

б) 20 %.

в) 30 %.

г) 50 %.

14. Не вправе отказаться от заключения государственных контрактов (договоров) на поставку материальных ценностей в государственный резерв:

а) поставщики, занимающие доминирующее положение на товарном рынке;

б) товаропроизводители (поставщики) сельскохозяйственной продукции, сырья и продовольствия;

в) предприятия, в объеме производства которых государственный оборонный заказ превышает 70 процентов;

г) организации, осуществляющие ответственное хранение материальных ценностей государственного резерва.

15. Закон о контрактной системе не применяется к отношениям, связанным с:

а) оказанием услуг международными финансовыми организациями, созданными в соответствии с международными договорами, участником которых является Российская Федерация;

б) закупкой товаров, работ, услуг для обеспечения обороны страны и безопасности государства;

в) закупкой товаров, работ, услуг для обеспечения безопасности лиц, подлежащих государственной защите;

г) закупкой товаров, работ, услуг участковыми избирательными комиссиями, территориальными избирательными комиссиями.

16. По общему правилу размер обеспечения заявки не может превышать:

а) 2 % начальной (максимальной) цены контракта (цены лота);

б) 5 %;

в) 10 %;

г) 30 %.

17. По общему правилу размер обеспечения исполнения контракта не может превышать:

а) 2 % начальной (максимальной) цены контракта (цены лота);

б) 5 %;

в) 10 %;

г) 30 %.

18. Не являются заказчиками по Федеральному закону от 18 июля 2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»:

а) государственные корпорации;

б) казенные учреждения;

в) субъекты естественных монополий;

г) государственные и муниципальные унитарные предприятия.

19. В соответствии с Законом № 223-ФЗ принятые и утвержденные организациями-заказчиками правовые акты, регламентирующие правила закупки, называются:

а) планы закупок;

б) положение о закупке;

в) закупочные нормативы;

г) локальные документы.

20. В случае, если в установленный законом срок заказчики по Закону № 223-ФЗ не разместили в единой информационной системе свое положение о закупке, такие заказчики обязаны проводить закупки в соответствии с:

а) Федеральным законом от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»;

б) Федеральным законом от 18 июля 2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»;

в) Федеральным законом от 13 декабря 1994 г. № 60-ФЗ «О поставках продукции для федеральных государственных нужд»;

г) Федеральным законом от 2 декабря 1994 г. № 53-ФЗ «О закупках и поставках сельскохозяйственной продукции, сырья и продовольствия для государственных нужд».

Задания для внеаудиторной работы

Правовое заключение

1. Составьте правовое заключение по вопросу о возможности для консорциумов и иных объединений предпринимателей принимать участие в государственных (муниципальных) или «корпоративных» закупках в качестве участников закупок.

2. Составьте правовое заключение по вопросу о соответствии Закону № 223-ФЗ отдельных нормативных актов регионального уровня, касающихся сферы «корпоративных» закупок[87].

Задания по обобщению судебной практики

1. Обобщите судебную практику по вопросу о признании торгов недействительными в связи с нарушениями антимонопольных требований, предъявляемых к торгам.

2. Проанализируйте судебную практику по вопросу о моменте признания лица участником закупки.

3. Систематизируйте решения судов по вопросу о расторжении государственного контракта, вызванного отсутствием соответствующего финансирования.

4. Проанализируйте судебную практику по вопросу о привлечении к административной ответственности заказчиков по Закону № 223-ФЗ.

Задание по составлению документов

Составьте заявку на участие в конкурсе (аукционе, запросе котировок, запросе предложений) по проводимому в настоящее время конкурсу (аукциону, запросу котировок, запросу предложений) на поставку товаров (работ, услуг) для удовлетворения нужд МГУ имени М. В. Ломоносова, пользуясь ресурсами единой информационной системы в сфере закупок.

Темы рефератов

1. Аукцион (конкурс, запрос котировок, запрос предложений) как способ определения поставщиков.
2. Способы определения поставщиков, не предусмотренные российским законодательством.
3. Правовой статус государственного заказчика (специализированной организации, участника закупки).
4. Особенности формирования и размещения государственного оборонного заказа.
5. Защита прав участников закупок.
6. Особенности осуществления «корпоративных» закупок.

Контрольные вопросы

1. Каким образом формируется государственный (муниципальный) заказ?
2. Что включается в понятие «закупка» по Закону о контрактной системе?
3. Как осуществляется планирование закупок? Что такое обоснование закупок?
4. Какие способы определения поставщиков предусмотрены российским законодательством? Раскройте их содержание.
5. Назовите случаи закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).
6. Что такое реестр недобросовестных поставщиков? Какие сведения вносятся в этот реестр? Ведение каких еще реестров предусмотрено российским законодательством о закупках?
7. Допускается ли действующим законодательством установление преференций отечественным производителям при проведении закупок?
8. Какие государственные органы в России уполномочены на

осуществление контроля за соблюдением законодательства о контрактной системе?

9. В чем специфика государственного оборонного заказа?

10. В чем специфика закупок и поставок сельскохозяйственной продукции, сырья и продовольствия для государственных нужд?

11. Что такое государственный резерв? Каково его назначение?

12. Чем государственные (муниципальные) закупки отличаются от «корпоративных»?

Тема 12
Учет и отчетность в предпринимательской деятельности

Литература

Основная

1. Апресова Н. Г. О налоговом учете и налоговой отчетности субъектов предпринимательской деятельности // Предпринимательское право. Приложение «Бизнес и право в России и за рубежом». 2012. № 4.
2. Ашмарина Е. М. Правовое регулирование учета и экономическое право Российской Федерации // Государство и право. 2013. № 6.
3. Вахрушева О. Б. Бухгалтерский управленческий учет: учебное пособие. М., 2011.
4. Гладышева Ю. П. Как организовать налоговый учет. М., 2002.
5. Керимов В. Э. Управленческий учет: учебник. М., 2003.
6. Кондраков Н. П. Бухгалтерский (финансовый, управленческий) учет. М., 2011.
7. Палий В. Ф. Международные стандарты учета и финансовой отчетности: Учебник. 3-е изд., испр. и доп. М., 2007.
8. Предпринимательское право / отв. ред. И. В. Ершова, Г. Д. Отнюкова: учебник для бакалавров. М., 2014.
9. Российское предпринимательское право: учебник / Д. Г. Алексеева, В. К. Андреев, Л. В. Андреева и др.; отв. ред. И. В. Ершова, Г. Д. Отнюкова. М.: Проспект, 2011.

Дополнительная

1. Безбородова Т. И. Проблемы раскрытия информации в бухгалтерской (финансовой) отчетности // Юрист. 2011. № 15.
2. Белых В. С. Правовое регулирование предпринимательской деятельности в России. М., 2008.
3. Бернстайн Л. А. Анализ финансовой отчетности: теория, практика и интерпретация: Пер. с англ. / Науч. ред. перевода чл. – кор. РАН И. И. Елисеева; Гл. ред. серии проф. Я. В. Соколов. М., 2003.
4. Борзунова О. А. Комментарий к Федеральному закону от 27 июля 2010 г. № 208-ФЗ «О консолидированной финансовой отчетности» (постатейный). М., 2011.
5. Брызгалин А. В., Берник В. Р., Головкин А. Н. Бухгалтерский и налоговый учет и отчетность организации

(практический пример) // Налоги и финансовое право. 2004. № 4–5.

6. Бухгалтерский учет в схемах и таблицах: Учебное пособие / Под общ. ред. А. В. Зоновой. 2013.

7. Иванов И. С. Краткий курс финансового права: учебное пособие // СПС КонсультантПлюс. 2013.

8. Котов В. В. Обеспечение достоверности налоговой отчетности как задача негосударственного финансового контроля // Финансовое право. 2013. № 7.

9. Лермонтов Ю. М. Постатейный комментарий к Федеральному закону от 06.12.2011 № 402-ФЗ «О бухгалтерском учете» // СПС КонсультантПлюс. 2012.

10. Маклева Г. И., Артюхин Р. Е. Бюджетный учет и отчетность в Российской Федерации и его совершенствование // Финансы. 2002. № 2.

11. Парасоцкая Н. Н. Оценочная деятельность компании и ее особенности, влияющие на организацию управленческого учета // Финансовый вестник: финансы, налоги, страхование, бухгалтерский учет. 2012. № 2.

12. Путеводитель по корпоративным спорам. Вопросы судебной практики: Учет и отчетность, документы акционерного общества. Информация об обществе // // СПС КонсультантПлюс. 2014

13. Скворцова Т. А., Смоленский М. Б. Предпринимательское право: учебное пособие / под ред. Т. А. Скворцовой. М., 2014.

14. Сотнева Ю. Д. Новый Закон «О бухгалтерском учете» как следствие перехода на Международные стандарты финансовой отчетности // Законы России: опыт, анализ, практика. 2013. № 9.

15. Тихомиров М. Ю. Комментарий к Федеральному закону «О бухгалтерском учете» в новой редакции (постатейный). М., 2014.

16. Финансовое право: учебник / А. Р. Батяева, К. С. Бельский, Т. А. Вершило и др.; отв. ред. С. В. Запольский. 2-е изд., испр. и доп. М., 2011.

17. Шалашова Н. Т. Правовые аспекты бухгалтерского учета внешнеэкономической деятельности // Российский внешнеэкономический вестник. 2011. № 1.

Нормативные акты

1. Федеральный закон от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» // СЗ РФ. 1996. № 1. Ст. 1.

2. Федеральный закон от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг» // СЗ РФ. 1996. № 17. Ст. 1918.

3. Федеральный закон от 8 февраля 1998 г. № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» // СЗ РФ. 1998. № 7. Ст. 785.

4. Налоговый кодекс Российской Федерации (часть первая) от 31 июля 1998 г. № 146-ФЗ // СЗ РФ. 1998. № 31. Ст. 3824.

5. Налоговый кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 5 августа 2000 г. № 117-ФЗ // СЗ РФ. 2000. № 32. Ст. 3340.

6. Федеральный закон от 29 ноября 2007 г. № 282-ФЗ «Об официальном статистическом учете и системе государственной статистики в Российской Федерации».

7. Федеральный закон от 27 июля 2010 г. № 208-ФЗ «О консолидированной финансовой отчетности» // СЗ РФ. 2010. № 31. Ст. 4177.

8. Федеральный закон от 6 декабря 2011 г. № 402-ФЗ «О бухгалтерском учете» // СЗ РФ. 2011. № 50. Ст. 7344.

9. Положение о порядке составления отчетности, необходимой для осуществления надзора за кредитными организациями на консолидированной основе, а также иной информации о деятельности банковских групп. Утв. Банком России 11 марта 2015 г. № 462-П // Вестник Банка России, 2015, № 44.

10. Приказ Минфина России от 06.10.2008 № 106н «Об утверждении положений по бухгалтерскому учету» // Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. 2008. № 44.

11. Приказ Минфина России от 2 июля 2010 г. № 66н «О формах бухгалтерской отчетности организаций» // Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. 2010. № 35.

12. Приказ Минфина России от 2 февраля 2011 г. № 11н «Об утверждении Положения по бухгалтерскому учету «Отчет о движении денежных средств» (ПБУ 23/2011)» // Российская газета. 2011. № 87.

13. Положение о порядке бухгалтерского учета производных финансовых инструментов. Утв. Банком России 4 июля 2011 г. № 372-П // Вестник Банка России. 2011. № 43.

14. Приказ Минфина России от 25 ноября 2011 г. № 160н «О введении в действие Международных стандартов финансовой отчетности и Разъяснений Международных стандартов финансовой отчетности на территории Российской Федерации» // Российская газета. 2011. № 278

15. Положение о правилах ведения бухгалтерского учета в кредитных организациях, расположенных на территории Российской Федерации. Утв. Банком России 16 июля 2012 г.

№ 385-П // Вестник Банка России. 2012. № 56–57.

16. Приказ Минфина России от 14 ноября 2012 г. № 145н «О совете по стандартам бухгалтерского учета» // Российская газета». 2012. № 303.

17. Приказ Минфина России от 28 февраля 2013 г. № 67 «О создании Экспертной группы по вопросам ведения бухгалтерского учета и отчетности субъектами малого предпринимательства» // СПС КонсультантПлюс.

18. Седьмая директива № 83/349/ЕЭС Совета Европейских сообществ «Принятая на основе статьи 54 (3) «g» Договора, о консолидированной отчетности» (Принята в г. Люксембурге 13.06.1983) // СПС КонсультантПлюс

Судебная практика

1. Постановление Пленума Верховного Суда РФ № 41, Пленума ВАС РФ № 9 от 11 июня 1999 г. «О некоторых вопросах, связанных с введением в действие части первой Налогового кодекса Российской Федерации» // Российская газета. 1999. № 128.

2. Постановление Пленума ВАС РФ от 31 июля 2003 г. № 16 «О некоторых вопросах практики применения административной ответственности, предусмотренной статьей 14.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, за неприменение контрольно-кассовых машин» // Вестник ВАС РФ. 2004. № 6.

3. Постановление Пленума ВАС РФ от 12 октября 2006 г. № 53 «Об оценке арбитражными судами обоснованности получения налогоплательщиком налоговой выгоды» // Вестник ВАС РФ. 2006. № 12.

4. Постановление Пленума ВАС РФ от 30 июля 2013 г. № 57 «О некоторых вопросах, возникающих при применении арбитражными судами части первой Налогового кодекса Российской Федерации» (размещено на сайте ВАС РФ 27 августа 2013 г.)

5. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 18 января 2011 г. № 144 «О некоторых вопросах практики рассмотрения арбитражными судами споров о предоставлении информации участникам хозяйственных обществ» // Вестник ВАС РФ. 2011. № 3.

Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения

1. Проанализируйте сходство и различие бухгалтерского и

налогового учета?

2. Охарактеризуйте основные виды бухгалтерской (финансовой) отчетности и их содержание.

3. Как уровень управленческого учета влияет на возникновение признаков несостоятельности организации, а также создание условий для ее рейдерского захвата?

4. Какова роль финансового учета и составления финансовой отчетности в предпринимательской деятельности? Как понятие финансового учета соотносится с понятием бухгалтерского учета?

5. Необходимо ли юристу, не специализирующемуся на налоговых спорах, знать правила ведения бухгалтерского и налогового учета и в каком объеме?

6. Какую важную для принятия предпринимательских решений информацию можно выявить в финансовой (бухгалтерской), налоговой и управленческой отчетности контрагента по сделке? Насколько достоверной она представляется? Приведите примеры.

7. Является ли обязательным наличие заключения ревизора на общем собрании акционеров в случае, если в акционерном обществе был выбран ревизор? Можно ли не избирать ревизора? Что влечет за собой отсутствие заключения ревизора?

8. По общему правилу все организации обязаны вести бухгалтерский учет. При этом ведение бухгалтерского учета и хранение документов бухгалтерского учета организуются руководителем. Означает ли это, что руководитель организации может самостоятельно утверждать формы для ведения бухгалтерского учета?

9. В бухгалтерской отчетности организации имущество может быть отражено по нулевой остаточной стоимости в связи с его полной амортизацией. При этом организация продолжает его использовать в коммерческой деятельности. Как с правовой точки зрения необходимо оценивать данную ситуацию?

10. Какие виды инвентаризации выделяются в бухгалтерском учете?

11. Какие правовые средства влияют на обеспечение достоверности налогового учета?

12. Являются ли обязательными к применению на территории РФ Международные стандарты финансовой отчётности (МСФО)? На чем основаны стандарты МСФО в отличие от национальных правил составления отчётности? Каковы основные отличия МСФО от российских правил бухгалтерского учета?

13. Что означает принцип приоритета экономического содержания над правовой формой, используемый при составлении финансовой отчетности по международным

стандартам? Возможно ли использование данного принципа в РФ и в каких пределах?

14. Один из принципов МСФО заключается в том, что финансовая отчётность должна создавать достоверное представление о финансовом положении, финансовых результатах и движении денежных средств организации. Прокомментируйте в этой связи тезис о том, что несоответствие учетной политики организации Международным стандартам финансовой отчётности не может быть компенсировано ни раскрытием информации о ней, ни дополнительными разъяснениями в примечаниях или других материалах.

15. Эксперты Британского университета Leeds University Business School провели исследование влияния принципа справедливой стоимости (Fair value) на решения, принимаемые менеджерами компаний. Результаты показали, что после введения в Великобритании стандарта FRS 17 финансовая отчетность ряда компаний приобрела оттенок непрозрачности и неправдивости[88]. В этой связи можно ли считать достоверной информацию об активах субъекта предпринимательской деятельности, содержащуюся в финансовой отчетности, составленной без соблюдения принципа справедливой стоимости?

16. Какие сходства и различия можно выделить в мерах ответственности субъекта предпринимательской деятельности за нарушение правил ведения бухгалтерского и налогового учета?

17. Законодательство об административных правонарушениях предусматривает ответственность за грубое нарушение правил ведения бухгалтерского учета и представления бухгалтерской отчетности. Насколько обоснованно, на ваш взгляд, применение критерия «грубое нарушение»?

18. Судебная практика разрешения налоговых споров исходит из презумпции добросовестности налогоплательщиков и иных участников правоотношений в сфере экономики. В связи с этим предполагается, что действия налогоплательщика, имеющие своим результатом получение налоговой выгоды, экономически оправданны, а сведения, содержащиеся в налоговой декларации и бухгалтерской отчетности, – достоверны. Как это соотносится с тем, что при разрешении конкретных налоговых дел суд может признать налоговую выгоду необоснованной, в частности, в случаях, если для целей налогообложения учтены операции не в соответствии с их действительным экономическим смыслом или учтены операции, не обусловленные разумными экономическими или иными причинами (целями делового характера)?

19. Проанализируйте примеры, когда налоговая выгода не

признается обоснованной в связи с тем, что она получена налогоплательщиком вне связи с осуществлением реальной предпринимательской или иной экономической деятельности.

Задания по комментированию норм права

1. В организации ведения бухгалтерского учета действует правило о том, что в случае разногласий между руководителем экономического субъекта и лицом, осуществляющим ведение бухгалтерского учета, по осуществлению отдельных хозяйственных операций документы по ним могут быть приняты к исполнению с письменного распоряжения руководителя организации, который несет ответственность за последствия осуществления таких операций (ч. 8 ст. 7 Федерального закона от 6 декабря 2011 г. № 402-ФЗ «О бухгалтерском учете»). Прокомментируйте эти правила на конкретных примерах.

2. В ст.28 Федерального закона от 6 декабря 2011 г. № 402-ФЗ «О бухгалтерском учете» не установлен срок, в течение которого субъект негосударственного регулирования бухгалтерского учета вправе представить в уполномоченный федеральный орган уведомление о разработке национального стандарта. Какой срок имел в виду законодатель? Как его определить?

Задачи

1. Индивидуальный предприниматель обратился в арбитражный суд с заявлением о признании недействительным решения Инспекции ФНС в части доначисления налога по упрощенной системе налогообложения. Решением суда в удовлетворении заявленных требований отказано.

Суд согласился с доводами налоговой инспекции, которая установила факт занижении предпринимателем налоговой базы вследствие неправомерного учета расходов по приобретению тканей у ряда обществ. Поставив под сомнение реальность хозяйственных отношений предпринимателя с этими обществами, инспекция сделала вывод о том, что предприниматель не понес расходов, представленные документы содержат недостоверные сведения и подписаны неустановленными лицами. При этом инспекция исходила из объяснений лиц, которые значились как руководители обществ в ЕГРЮЛ и которые отрицали свое отношение к финансово-хозяйственной деятельности этих обществ: договоры от их имени они не заключали, документы не подписывали.

В то же время в материалах дела имеются документы, свидетельствующие о приобретении предпринимателем тканей: договоры реализации и поставки, товарные накладные. Оплата товара подтверждается имеющимися в материалах дела платежными поручениями и банковской выпиской. Впоследствии товар был реализован предпринимателем, с суммы выручки исчислен и уплачен налог в бюджет.

Имеются ли основания для пересмотра решения суда в вышестоящих инстанциях?

2. ООО «Вектор» приобрело у АО «Строитель» станки.

ООО «Спутник» обратилось в суд с требованием о признании договора купли-продажи между указанными лицами недействительным и истребовании станков из незаконного владения ООО «Вектор». В обоснование своих требований ООО «Спутник» представило бухгалтерский отчет с расшифровками, из которого следовало, что мебель числится на его балансе в составе основных средств.

Суд истребовал у ООО «Вектор» бухгалтерскую отчетность, из которой следовало, что спорные станки к учету данным обществом не принимались и операции с ними в финансовой отчетности общества не отражены. Также было установлено, что и у АО «Строитель» приобретенные станки в бухгалтерской отчетности не отражены.

Являются ли достаточными доказательства, собранные ООО «Спутник», для вынесения судебного решения в его пользу? Какие необходимы документы для подтверждения права собственности ООО «Спутник» на станки?

3. Генеральный директор ООО «Система» направил участнику общества отказ в предоставлении бухгалтерского баланса, мотивировав его тем, что общество использует упрощенную систему налогообложения и не ведет бухгалтерский учет.

Обоснован ли отказ генерального директора? Обоснуйте со ссылками на действующее законодательство.

4. Организация приобрела нежилое помещение и сдала его в аренду. Однако через 6 месяцев помещение было продано. При этом главный бухгалтер не успела принять помещение к бухгалтерскому учету в качестве основного средства.

Как исправить допущенную ошибку?

5. При подготовке к проведению годового общего собрания один из акционеров АО «Черемуха» потребовал от генерального директора общества предоставить данные о размере балансовой стоимости активов общества по состоянию на 1 марта 2014 г. Именно в этот день генеральным директором была совершена сделка по отчуждению одного из нежилых помещений, которое не

использовалось.

Правильно ли сформулировал акционер свое требование?

6. В июле 2014 года ОАО «Нефтересурсы» реализовало принадлежавший обществу склад. Сделка совершена генеральным директором общества по цене, равной балансовой (остаточной) стоимости здания – 10,0 млн. рублей.

Один из акционеров обратился в суд с иском о признании недействительным договора купли-продажи. Истец обосновывал свои требования тем, что генеральный директор в нарушение требований ст. 78, 79 ФЗ об акционерных обществах и Устава общества заключил договор купли-продажи без одобрения Совета директоров общества. Как было установлено в судебном заседании, рыночная стоимость реализованного здания составляла по оценке независимого оценщика 50,0 млн. рублей, что превышает 25 % балансовой стоимости активов общества. Истец указал также на то, что на момент совершения сделки склад являлся наиболее ценным имущественным объектом из всех принадлежащих на праве собственности ОАО «Нефтересурсы».

Генеральный директор предоставил суду бухгалтерский баланс ОАО за II квартал 2014 г., согласно которому балансовая стоимость активов общества составляла 98,0 млн. рублей.

Какие доказательства из представленных сторонами должны лечь в основу решения суда?

Деловая игра

Цели игры

1. В процессе обсуждения деятельности ревизионного органа акционерного общества изучить практику, связанную с контролем за финансово-хозяйственной деятельностью общества.

2. Научиться готовить проекты решений об избрании членов ревизионного органа акционерного общества, изменений в уставные документы в части положений о ревизионной комиссии, документов ревизионного органа акционерного общества.

3. Научиться готовить решения арбитражного суда по спорам, связанным с контролем за финансово-хозяйственной деятельностью акционерного общества.

Участники

1. Акционеры.
2. Члены совета директоров.
3. Члены ревизионной комиссии.

Диспозиция

1. На общем собрании непубличного акционерного общества

возник конфликт, связанный с деятельностью ревизионной комиссии.

2. Ряд акционеров в целях сокращения расходов общества, связанных с выплатами вознаграждений и компенсаций членам ревизионной комиссии, настаивает на том, что ревизионная комиссия не нужна, и положения о ней необходимо исключить из устава общества. При этом возмущение одного из акционеров вызвало то, что решения о выплате вознаграждений членам ревизионной комиссии принимал совет директоров.

3. Другие акционеры призывали оставить ревизионную комиссию, но переизбрать ее состав. При этом прозвучало предложение ограничить уставом акционерного общества право бывших членов органов управления общества на их избрание в ревизионный орган.

4. В процессе обсуждения также выяснилось, что по иску одного из акционеров в суде рассматривается дело о недостоверности данных, содержащихся в годовой бухгалтерской отчетности общества. При этом акционер также оспаривает достоверность заключения ревизионной комиссии.

5. Члены ревизионной комиссии напомнили акционерам, что годовой отчет общества утверждался советом директоров, а комиссия никогда не подтверждала достоверности данных квартальной и годовой отчетности общества.

6. Акционеры потребовали от ревизионной комиссии составить отчет по итогам проверки финансово-экономической деятельности общества.

Задания

Выявить правовую природу отношений между ревизионным органом и акционерным обществом. Проанализировать полномочия органов управления акционерного общества по принятию решений о выплате вознаграждений членам ревизионного органа. С учетом обстоятельств, перечисленных в диспозиции, подготовить проект решения общего собрания об избрании нового состава ревизионной комиссии и выплате вознаграждений ее членам.

Изучить практику рассмотрения судебных дел, связанных с подтверждением достоверности данных квартальной и годовой отчетности акционерного общества. Подготовить проект решения суда по данному делу.

Выявить полномочия ревизионного органа акционерного общества, в том числе проанализировать правомерность требований акционеров к ревизионной комиссии о предоставлении отчета по итогам проверки финансово-экономической деятельности общества.

Проанализировать действия акционера по обжалованию заключения ревизионного органа акционерного общества. Подготовить проект заключения ревизионной комиссии по итогам проверки финансово-хозяйственной деятельности акционерного общества.

Письменные задания

1. Составьте сравнительную таблицу по целям ведения и содержанию бухгалтерского, налогового и управленческого учета в организации.

2. Перечислите общие правовые требования к бухгалтерскому учету.

3. Классифицируйте и опишите объекты бухгалтерского учета, предусмотренные законом.

4. Проанализируйте на конкретных примерах обязательные реквизиты первичных учетных документов.

5. Напишите комментарий к форме бухгалтерского баланса и отчета о финансовых результатах.

6. Опишите процедуру проведения инвентаризации активов и обязательств.

7. Раскройте правила ведения управленческого учета.

8. Перечислите общие правовые требования к налоговому учету.

9. Опишите на конкретном примере процедуру признания документа международного стандарта финансовой отчетности в целях введения его в действие на территории РФ.

Тест

Выберите один или несколько правильных ответов:

1. Бухгалтерский учет – это:

а) формирование результатов финансово-хозяйственной деятельности организации за определенный период;

б) формирование документированной систематизированной информации об объектах и составление на ее основе бухгалтерской (финансовой) отчетности;

в) система сбора и обобщения информации в денежном выражении об обязательствах организации путем учета всех хозяйственных операций.

2. Бухгалтерская (финансовая) отчетность – это:

а) система данных о финансовом положении организации, составляемая на основе данных бухгалтерского учета по установленным формам;

б) информация о финансовом положении экономического субъекта на отчетную дату, финансовом результате его деятельности и движении денежных средств за отчетный период, систематизированная в соответствии с требованиями закона;

в) система данных о фактах предпринимательской деятельности;

г) документы, характеризующие финансово-экономическое состояние предприятия за отчетный период.

3. Стандартом бухгалтерского учета называется:

а) документ, устанавливающий минимально необходимые требования к бухгалтерскому учету, а также допустимые способы ведения бухгалтерского учета;

б) документ, применение которого является обычаем в международном деловом обороте независимо от конкретного наименования такого стандарта;

в) документ, содержащий принципы и правила составления бухгалтерской (финансовой) отчетности.

4. В соответствии с законом бухгалтерский учет могут не вести:

а) индивидуальные предприниматели, в случае, если они ведут учет доходов или доходов и расходов и (или) иных объектов налогообложения;

б) адвокаты, если они ведут учет доходов или доходов и расходов и (или) иных объектов налогообложения;

в) малые предприятия;

г) организации, перешедшие на упрощенную систему налогообложения;

д) филиалы иностранных организаций, если они ведут учет доходов и расходов и (или) иных объектов налогообложения.

5. Отчетным периодом является:

а) период времени, который исчисляется годами, месяцами или неделями;

б) период, за который составляется бухгалтерская (финансовая) отчетность;

в) срок, установленный для сдачи бухгалтерской (финансовой) отчетности.

6. Ответственность за организацию, состояние и достоверность бухгалтерского учета в акционерном обществе несет:

а) исполнительный орган общества;

б) главный бухгалтер;

в) общее собрание акционеров;

г) совет директоров;

д) ревизор общества.

7. Утверждение годовой бухгалтерской отчетности в акционерном обществе относится к компетенции:

а) генерального директора;

б) главного бухгалтера;

в) общего собрания акционеров;

г) совета директоров (наблюдательного совета) общества;

д) ревизора общества.

8. В состав годовой бухгалтерской отчетности хозяйственного общества входят:

а) учетная политика организации;

б) бухгалтерский баланс;

в) отчет о финансовых результатах;

г) расчет стоимости чистых активов общества;

д) отчет о целевом использовании средств;

е) отчет о движении денежных средств.

9. Под активами организации понимается:

а) совокупность имущества, включая имущественные права, имеющего денежную оценку и контролируемого организацией, от которого она ожидает экономических выгод в будущем;

б) здания, строения, сооружения и иное имущество, принадлежащее предприятию на праве собственности;

в) все имущество, принадлежащее организации на правах собственности, владения или пользования, а также задолженность юридических и физических лиц.

10. К пассивам организации относятся:

а) капиталы, резервы, а также кредиторские обязательства, возникшие у организации в процессе ведения хозяйственной деятельности;

б) установленная судом задолженность организации перед кредиторами;

в) оценка имущества организации, которая показывает ее платежеспособность.

11. Чистые активы организации – это:

а) все активы организации;

б) денежные средства, находящиеся в распоряжении организации;

в) уставный капитал организации;

г) разница между балансовой стоимостью всех активов и суммой обязательств организации.

12. Укажите, какой из перечисленных показателей в сравнении с размером уставного капитала акционерного общества влияет на принятие решения о его уменьшении:

а) чистые активы общества по окончании финансового года, следующего за вторым финансовым годом или каждым последующим финансовым годом;

б) чистая прибыль общества по окончании финансового года, следующего за вторым финансовым годом или каждым последующим финансовым годом;

в) выручка общества по данным годовой бухгалтерской (финансовой) отчетности.

13. Резервный фонд акционерного общества не предназначен для:

а) покрытия убытков общества;

б) выплаты дивидендов в случае недостатка иных средств;

в) погашения облигаций общества в случае недостатка иных средств;

г) выкупа акций общества в случае недостатка иных средств.

14. Мероприятие, организуемое экономическим субъектом с целью выявления расхождений между фактическим наличием объектов и данными регистров бухгалтерского учета, называется:

а) бухгалтерским учетом;

б) инвентаризацией;

в) налоговой оптимизацией.

15. Решение о введении в действие на территории Российской Федерации документа Международного стандарта финансовой отчетности принимается:

а) Правительством РФ;

б) Министерством финансов РФ по согласованию с Центральным банком РФ;

в) Центральным Банком РФ;

г) представительством Фонда Международных стандартов финансовой отчетности в России.

16. В процесс признания документов Международных стандартов финансовой отчетности входят следующие действия:

а) официальный запрос от Фонда Международных стандартов финансовой отчетности документа международных стандартов;

б) официальное получение от Фонда Международных стандартов финансовой отчетности документа международных стандартов;

в) экспертиза применимости документа международных стандартов на территории РФ;

г) получение заключения Правительства РФ о возможности введения в действие на территории РФ;

д) принятие решения о введении документа международных стандартов в действие на территории РФ;

е) опубликование документа международных стандартов.

Задания для внеаудиторной работы

Редактирование текстов

Отредактируйте нижеприведенную фразу:

«С 1 января 2013 года вступил в силу. Теперь вести бухучет и

сдавать отчетность в госорганы должны все компании. Даже те, кто применяет упрощенную систему налогообложения. Бухгалтер, который работает в компании на УСН, интересовался, нужно ли в этом случае восстанавливать учет. И что делать, если показатели предыдущих периодов получить невозможно»[89].

Правовые заключения

1. Участник ООО предъявил иск к обществу о выплате действительной стоимости доли в уставном капитале в размере 3 млн. рублей. Решением суда заявленные требования удовлетворены частично: с общества в пользу участника взыскано 1,5 млн. рублей. В основу выводов суда было положено заключение, полученное по результатам назначенной судом экспертизы, по вопросам об определении рыночной стоимости чистых активов общества и действительной стоимости доли истца. Суд, оценив заключение эксперта в соответствии с нормами статьи 71 АПК РФ, признал его допустимым доказательством.

Истец заявил ходатайство о назначении повторной экспертизы. Однако, суд отказал в его удовлетворении, сославшись на отсутствие доказательств, свидетельствующих как о недостоверности выводов эксперта, так и о наличии в указанных выводах противоречий.

Подготовьте правовое заключение по данному вопросу со ссылками на нормы, регулирующие определение стоимости чистых активов общества, и судебную практику по аналогичным делам.

2. Инспекция ФНС вынесла решение о доначислении муниципальному предприятию НДС. Арбитражный суд удовлетворил требования со ссылками на то, что дополнительные декларации по НДС от предприятия были представлены без ведома руководителя, им не подписаны и являются недействительными. Вина предприятия отсутствует. Поэтому доначисление НДС является неправомерным.

В кассационной жалобе Инспекция ФНС указала, что спорные декларации были направлены на возмещение налога, на предприятии сложилась практика подписания деклараций с помощью факсимиле, истец привлечен к ответственности правомерно, поскольку представленные дополнительные декларации по НДС не соответствуют данным бухгалтерского учета.

Суд кассационной инстанция установил, что спорная сумма НДС была вымышлена бухгалтером истца и направлена на приостановление начисления пени в связи с задолженностью по НДС. Руководитель предприятия дополнительные декларации не

подписывал и не знал об их представлении в ИМНС. Подпись руководителя изготовлена бухгалтером с помощью факсимиле.

Подготовьте правовое заключение по сути спора. Оцените представленные в налоговый орган дополнительные декларации по НДС с позиций нарушения установленного порядка. Должны ли такие декларации приниматься налоговым органом? Проанализируйте наличие вины юридического лица в совершении правонарушения. Должна ли в отношениях, связанных с представлением налоговых деклараций, вина предприятия определяться исходя из поведения его представителей: бухгалтера и руководителя?

Задания по обобщению судебной практики

1. Обобщите судебную практику по спорам об определении стоимости активов хозяйственных обществ, в том числе о том, что является надлежащим доказательством стоимости активов.

2. Подготовьте обзор судебных дел, связанных со спорами в сфере контроля за финансово-хозяйственной деятельностью акционерного общества.

3. Охарактеризуйте практику арбитражных судов по делам об оценке обоснованности получения налогоплательщиком налоговой выгоды.

Задания по составлению документов

1. Разработайте проект Положения об организации отчетности в акционерном обществе

2. Составьте Положение о ревизионной комиссии (ревизоре) общества с ограниченной ответственностью

3. Подготовьте Приказ генерального директора о принятии на себя обязанности по ведению бухгалтерского учета и составлению бухгалтерской отчетности

4. Подготовьте проект Протокола общего собрания об одобрении крупной сделки.

5. Подготовьте Отчет о расходах на проведение деловой встречи с представителями другой организации.

Работа с иностранными источниками

Прочитайте и прокомментируйте цели применения Международного стандарта финансовой отчетности (IFRS) «Первое применение Международных стандартов финансовой отчетности» (International Financial Reporting Standard 1 First-time Adoption of International Financial Reporting Standards) (введен в действие на территории Российской Федерации Приказом Минфина России от 25 ноября 2011 г. № 160н):

«The objective of this IFRS is to ensure that an entity’s first IFRS financial statements, and its interim financial reports for part of the period covered by those financial statements, contain high quality

information that:

a) is transparent for users and comparable over all periods presented;

b) provides a suitable starting point for accounting in accordance with International Financial Reporting Standards (IFRSs); and

c) can be generated at a cost that does not exceed the benefits…».

Темы рефератов

1. Основные цели и принципы ведения бухгалтерского учета в организации.
2. Проблемы правового регулирования бухгалтерского учета в РФ.
3. Влияние многообразия объектов бухгалтерского учета на осуществление предпринимательской деятельности.
4. Использование учетной политики для развития бизнеса.
5. Общие требования к бухгалтерской (финансовой) отчетности и ее состав.
6. Распределение полномочий по регулированию бухгалтерского учета в РФ.
7. Информационное значение бухгалтерского баланса и отчета о финансовых результатах организации в предпринимательских отношениях.
8. Основы управленческого учета в хозяйственных обществах.
9. Принципы налогового учета и его соотношение с бухгалтерским учетом: что важнее для российского предпринимателя.
10. Проблемы налоговой оптимизации в предпринимательской деятельности.
11. Применение в России Международных стандартов финансовой отчетности (МСФО).
12. Базовые принципы составления международной финансовой отчетности и возможность их применения в российской предпринимательской среде.

Темы эссе

1. Правовое регулирование организации бухгалтерского учета и отчетности в хозяйственном обществе.
2. Сравнительное исследование бухгалтерского и налогового учета в организации.
3. Особенности и перспективы перехода российского бизнеса на Международные стандарты финансовой отчетности.
4. О возможности применения в России принципа приоритета экономического содержания над правовой формой при составлении финансовой отчетности.

Контрольные вопросы

1. Каковы основные цели ведения бухгалтерского учета в организации?

2. Что такое бухгалтерский учет?

3. Что относится к объектам бухгалтерского учета?

4. Каковы основные различия между бухгалтерским, налоговым и управленческим учетом?

5. В чьи обязанности входит ведение бухгалтерского учета в организации?

6. Что такое учетная политика?

7. Какие общие требования предъявляются к бухгалтерской (финансовой) отчетности?

8. Что входит в состав бухгалтерской (финансовой) отчетности?

9. По каким формам составляется бухгалтерская (финансовая) отчетность и первичные учетные документы организации?

10. Может ли быть установлен режим коммерческой тайны в отношении бухгалтерской (финансовой) отчетности?

11. В чьи полномочия входит регулирование бухгалтерского учета в Российской Федерации?

12. В соответствии с какими принципами осуществляется регулирование бухгалтерского учета?

13. Что показывает бухгалтерский баланс организации?

14. Для чего нужен отчет о финансовых результатах?

15. Что такое резервы общества? Для чего они формируются?

16. Что понимается под инвентаризацией активов и обязательств?

17. Какие виды инвентаризации выделяются действующим законодательством РФ?

18. Какими документами установлены правила ведения управленческого учета в хозяйственных обществах?

19. Что такое налоговый учет и как он соотносится с бухгалтерским учетом?

20. Что представляет собой налоговая отчетность?

21. Что понимается под документами международных стандартов финансовой отчетности (МСФО)?

22. Какие принципы составления международной финансовой отчетности вам известны?

23. Являются ли документы МСФО обязательными для применения на территории РФ?

Тема 13
Правовое обеспечение государственно-частного партнерства

Литература

Основная

1. Белицкая А. В. Правовое регулирование государственно-частного партнерства. М.: Статут, 2012.

2. Белицкая А. В. Государственно-частное партнерство в рамках территорий со специальным режимом осуществления предпринимательской деятельности: новое в законодательстве // Закон. 2015. № 3. С. 60–66.

3. Галов В. В., Зинченко С. А., Ломидзе О. Г. Концессионное соглашение – правовая форма взаимодействия бизнеса и государства // Закон. 2007. С. 65–72.

4. Калинин С. И., Ушаков О. В., Фильчуков А. А. Секьюритизация и проектное финансирование в России: новые правовые реалии // Закон. 2014. № 5. С. 171–179.

5. Публично-частное партнерство в России и зарубежных странах: правовые аспекты / под ред. Попондопуло В. Ф. М.: Инфотропик Медиа. 2015. 528 с.

6. Сосна С. А. Концессионное соглашение – новый вид договора в российском праве // Журнал российского права. 2003. № 2. С. 14–24.

7. Рат Й. Соглашения о разделе продукции: анализ правового регулирования отношений в сфере реализации в Российской Федерации. М.: Волтерс Клувер, 2008.

Дополнительная

1. Басов А. В. Правовые аспекты режима раздела продукции в Российской Федерации // Законодательство и экономика. 2005. № 10. С. 37–43.

2. Белицкая А. В. Правовые основы софинансирования проектов государственно-частного партнерства // Предпринимательское право. 2014. № 2. С. 74–79.

3. Белицкая А. В. Государственно-частное партнерство как вид инвестиционной деятельности: правовые аспекты // Предпринимательское право. 2011. № 1. С. 25–29.

4. Беневоленская З. Э. Доверительное управление имуществом в сфере предпринимательства (2-е издание, переработанное и дополненное). М.: Волтерс Клувер. 2005.

5. Галиновская Е. Инвестиционная деятельность в

градостроительстве – проблемы законодательного регулирования // Хозяйство и право. 2012. № 9. С. 18–25.

6. Игнатюк Н. Государственно-частное партнерство в России // Право и экономика. 2006. № 8. С. 3–7.

7. Игнатюк Н. А. Государственно-частное партнерство в Российской Федерации. М.: Эксмо. 2009. 400 с.

8. Кадырова Н. А. SPV как инструмент секьюритизации активов // Закон. 2008. № 12. С. 59–67.

9. Какулия Р. А. Соглашение о разделе продукции: юридическая природа, проблемы и перспективы // Право и политика. 2007. № 3. С. 86–94.

10. Китанина Е. Е. Соглашения о разделе продукции: проблемы правоприменения в связи с порядком заключения соглашений // Законодательство и экономика. 2007. № 11. С. 34–36.

11. Лебедев К. К., Русаков В. И. Правовое регулирование государственно-частного партнерства при осуществлении инвестиционных проектов: монография. Гатчина: Изд-во ГИЭФПТ. 2014. 370 с.

12. Лебединец О. Н. Государственно-частное партнерство как форма гармонизации публичного и частного в экономике и праве // Актуальные проблемы частного и публичного права в свете теории конвергенции: сборник научных статей. М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2012. С. 144–149.

13. Лисица В. Н. Государственно-частное партнерство в российском праве // Административное право. 2010. № 3. С. 31–43.

14. Лисица В. Н. Особые экономические зоны в Российской Федерации. Новосибирск: РИФ-Новосибирск. 2010.

15. Лукина А. Н. Некоторые проблемы публичного управления государственно-частным партнерством // Административное право и процесс. 2015. № 3. С. 71–76.

16. Нуриев А. Х. Ограничение риска банкротства компании через использование SPV // Закон. 2014. № 10. С. 120–124.

17. Попондопуло В. Ф. Концессионное соглашение – правовая форма государственно-частного партнерства // Правоведение. 2007. № 6. С. 255–269.

18. Русаков В. И. Понятие и признаки государственно-частного партнерства // Вестник Санкт-Петербургского университета. 2014. Вып. 1. С. 70–81.

19. Савина С. В. Правовое регулирование отношений по реконструкции государственного имущества за счет средств частных инвесторов в рамках государственно-частного партнерства // Предпринимательское право. 2009. № 2. С. 11–15.

20. Цинделиани И. А. Государственно-частное партнерство в системе финансово-правового регулирования // Российское правосудие. 2014. № 6 (98). С. 95–101.

21. Шапкина Е. А. Конституционная основа и функция государственно-частного партнерства в России // Конституционное и муниципальное право. 2014. № 5. С. 16–18.

Нормативные акты

1. Федеральный закон от 13.07.2015 № 224-ФЗ «О государственно-частном партнерстве, муниципально-частном партнерстве в Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» // СЗ РФ. 20.07.2015. № 29 (часть I). Сг. 4350.

2. Федеральный закон от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» // СЗ РФ, 25.07.2005, № 30 (ч. II), ст. 3126.

3. Федеральный закон от 30.12.1995 № 225-ФЗ «О соглашениях о разделе продукции» // СЗ РФ. 01.01.1996. № 1. Ст. 18.

4. Федеральный закон от 22.07.2005 № 116-ФЗ «Об особых экономических зонах в Российской Федерации» // СЗ РФ. 25.07.2005. № 30 (ч. II). Ст. 3127.

5. Федеральный закон от 10.01.2006 № 16-ФЗ «Об Особой экономической зоне в Калининградской области и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации» // СЗ РФ. 16.01.2006. № 3. Ст. 280.

6. Федеральный закон от 31.05.1999 № 104-ФЗ «Об особой экономической зоне в Магаданской области» // СЗ РФ. 07.06.1999. № 23. Ст. 2807.

7. Федеральный закон от 3 декабря 2011 года № 392-ФЗ «О зонах территориального развития в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» // СЗ РФ.05.12.2011. № 49 (ч. 5). Ст. 7070.

8. Федеральный закон от 28.09.2010 № 244-ФЗ» Об инновационном центре «Сколково» // СЗ РФ. 04.10.2010. № 40. Ст. 4970.

9. Федеральный закон от 13.07.2015 № 212-ФЗ «О свободном порте Владивосток» // СЗ РФ. 20.07.2015. № 29 (часть I). Ст. 4338.

10. Федеральный закон от 29.11.2014 № 377-ФЗ «О развитии Крымского федерального округа и свободной экономической зоне на территориях Республики Крым и города федерального значения Севастополя» // СЗ РФ. 01.12.2014. № 48. Ст. 6658.

11. Федеральный закон от 17.05.2007 № 82-ФЗ «О банке развития» // СЗ РФ. 28.05.2007. № 22. Ст. 2562.

12. Федеральный закон от 31 декабря 2014 г. № 488-ФЗ «О промышленной политике в Российской Федерации» // СЗ РФ. 05.01.2015. № 1 (часть I). Ст. 41.

13. Федеральный закон от 22.04.1996 № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг» // СЗ РФ. № 17. 22.04.1996. Ст. 1918.

14. Закон РФ от 21.02.1992 № 2395-1 «О недрах» // СЗ РФ. 06.03.1995. № 10. Ст. 823.

15. Федеральный закон от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» // СЗ РФ. 31.07.2006. № 31 (1 ч.). Ст. 3434.

16. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 № 14-ФЗ // СЗ РФ. 29.01.1996. № 5. Ст. 410.

17. Градостроительный кодекс Российской Федерации от 29 декабря 2004 № 190-ФЗ // СЗ РФ. 03.01.2005. № 1 (часть 1). Ст. 16.

18. Бюджетный кодекс Российской Федерации от 31 июля 1998 № 145-ФЗСЗ РФ. 03.08.1998. № 31. Ст. 3823.

19. Налоговый кодекс Российской Федерации (часть первая) от 31 июля 1998 № 146-ФЗ // СЗ РФ. № 31. 03.08.1998. Ст. 3824.

20. Постановление Правительства РФ от 11.10.2014 № 1044 «Об утверждении Программы поддержки инвестиционных проектов, реализуемых на территории Российской Федерации на основе проектного финансирования» // СЗ РФ. № 42. 20.10.2014. С. 5751.

21. Постановление Правительства РФ от 26.04.2012. № 398 «Об утверждении критериев создания особой экономической зоны» // СЗ РФ. 07.05.2012. № 19. Ст. 2423.

22. Постановление Правительства РФ от 16.07.2015 № 708 «О специальных инвестиционных контрактах для отдельных отраслей промышленности» // СЗ РФ. 27.07.2015. № 30. Ст. 4587.

Судебная практика

1. Определение ВАС РФ от 02.07.2013 № ВАС-8400/13 «Об отказе в передаче дела в Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации» // СПС КонсультантПлюс.

2. Определение ВАС РФ от 16.12.2013 № ВАС-17381/13 по делу № А56-72748/2012 «О пересмотре в порядке надзора судебных актов по делу о взыскании долга по концессионному соглашению» // СПС КонсультантПлюс.

3. Определение ВАС РФ от 24.01.2013 № ВАС-14689/11 «Об отказе в передаче дела в Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации» // СПС КонсультантПлюс.

4. Определение ВАС РФ от 10.12.2012 № ВАС-15802/12 по делу № А53-280/2012 «О пересмотре в порядке надзора судебных актов по делу о применении последствий недействительности концессионного соглашения, обязании общества вернуть имущество, переданное по акту приема-передачи» // СПС КонсультантПлюс.

5. Постановление Президиума ВАС РФ от 29.09.2010 № 1674/10 по делу № А59-1445/08-С15 // Вестник ВАС РФ. 2011. № 1.Определение ВАС РФ от 26.10.2007 № 13470/06 по делу № А59-3951/05-С5 // СПС КонсультантПлюс.

6. Определение ВАС РФ от 21.06.2010 № ВАС-1674/10 по делу № А59-1445/08-С15 // СПС КонсультантПлюс.

7. Определение ВАС РФ от 06.06.2011 № ВАС-3175/11 «Об отказе в передаче дела в Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации» // СПС КонсультантПлюс.

8. Письмо ВАС РФ от 20.02.1996 г. № С5-7/ОЗ-95 «О Федеральном законе «О соглашениях о разделе продукции».

9. Постановление Президиума ВАС РФ № 560/11 от 19.07.2011 по делу № А21-12959/2009 // Вестник ВАС РФ. 2011. № 10.

Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения

1. Что такое типовое концессионное соглашение? Носит ли оно обязательный или рекомендательный характер?

2. Приведите точки зрения ученых о правовой природе концессионных соглашений и соглашений о разделе продукции. Как соотносятся понятия «концессионное соглашение» и «соглашение о разделе продукции»?

3. Проанализируйте судьбу заключенных в Российской Федерации соглашений о разделе продукции. Почему в России данная правовая форма государственно-частного партнерства не получила широкого распространения?

4. В каких сферах предпринимательства эффективно применять договор доверительного управления имуществом для оформления государственно-частного партнерства? Есть ли особенности предоставления государственного имущества в доверительное управление?

5. Что такое управляющая компания особой экономической зоны? Какие функции она выполняет? Каким образом она организует работу по привлечению инвестиций в особые экономические зоны? Почему в Федеральном законе «О зонах территориального развития» создание управляющей компании не предусмотрено?

6. Как соотносятся понятия «проектное финансирование» и «государственно-частное партнерство»?

7. Является ли юридическое лицо, учредителями которого выступают государство в лице его органа и юридическое лицо частной формы предпринимательства, примером государственно-частного партнерства?

8. Что такое частная финансовая инициатива? Есть ли примеры частной финансовой инициативы в российском законодательстве?

9. Какие правовые формы государственно-частного партнерства предложены в Градостроительном кодексе Российской Федерации? В чем различия между ними?

Задания по комментированию норм права

1. Сравните субъектный состав концессионного соглашения и соглашения о разделе продукции. Почему круг субъектов со стороны государства в концессионных соглашениях более широкий, чем в соглашениях о разделе продукции? Может ли существовать множественность лиц на стороне концедента согласно Федеральному закону от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях»? Чем обусловлено отсутствие индивидуального предпринимателя среди лиц, которые могут выступать стороной соглашения о разделе продукции?

2. Как соотносятся объекты концессионных соглашения согласно Федеральному закону от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» и объекты соглашения о государственно-частном партнерстве согласно Федеральному закону от 13.07.2015 № 224-ФЗ «О государственно-частном партнерстве, муниципально-частном партнерстве в Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации»?

3. Расскажите о порядке выбора частного партнера по Федеральному закону от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» и Федеральному закону от 13.07.2015 № 224-ФЗ «О государственно-частном партнерстве, муниципально-частном партнерстве в Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации». В чем различие конкурсных процедур?

Задачи

1. В соответствии с муниципальным контрактом подрядчик обязуется за свой счет построить определенный

инфраструктурный объект, прочно связанный с землей, и впоследствии осуществлять его эксплуатацию. Заказчик обязуется передать подрядчику в аренду земельный участок для строительства объекта, а также некоторые объекты недвижимого имущества для их реконструкции. В муниципальном контракте предусмотрено, что продукция и доходы, получаемые от эксплуатации построенного объекта, а также отдельные объекты недвижимости, построенные за счет подрядчика, будут принадлежать подрядчику на праве собственности.

Какие правоотношения возникли в рамках заключенного муниципального контракта? Правильно ли квалифицирован договор?

Можно ли передать отдельные объекты недвижимости, построенные за счет подрядчика, в его собственность в рамках рассматриваемого договора?

2. Хозяйственное общество планирует осуществить инвестиционный проект на территории особой экономической зоны Калининградской области. Общество обратилось в уполномоченный орган с заявлением о включении его в реестр резидентов особой экономической зоны, в чем ему было отказано на основании того, что у него отсутствуют права на земельные участки, необходимые для осуществления инвестиционного проекта, цифры объемов планируемых инвестиций различаются в бизнес плане и инвестиционной декларации, строительство объекта, которое планируется в рамках осуществления инвестиционного проекта, не согласовано с Правительством Калининградской области.

Правомерен ли отказ во включении общества в реестр резидентов особой экономической зоны по указанным основаниям?

3. Расскажите о соглашении о разделе продукции Сахалин-2.

Какова история заключения указанного соглашения о разделе продукции?

Как менялся состав участников соглашения о разделе продукции?

Какие судебные разбирательства возникали в процессе осуществления соглашения о разделе продукции?

4. Из сообщений средств массовой информации восстановите структуру любого концессионного проекта.

Укажите источники финансирования проекта.

Назовите лиц, участвующих в инвестиционном проекте.

Определите срок и цель концессионного проекта.

Какие в данном инвестиционном проекте использовались формы обеспечения обязательств?

Какие соглашения были заключены в рамках данного концессионного проекта? Создавалось ли юридическое лицо для управления проектом?

Деловая игра

Цель

Обеспечение углубленного изучения правового регулирования государственной поддержки проектного финансирования.

Диспозиция

Компания, которая специализируется на выращивании кур, подает заявку на получение государственной гарантии в рамках Постановления Правительства РФ от 11.10.2014 № 1044 «Об утверждении Программы поддержки инвестиционных проектов, реализуемых на территории Российской Федерации на основе проектного финансирования». Необходимо подготовить заявку и комплект документов, чтобы пройти отбор, получить решение межведомственной комиссии, а затем представить необходимые документы в Минфин России (агент – Внешэкономбанк) для их проверки и выдачи государственной гарантии Российской Федерации.

Участники

1. Первая группа студентов (сотрудники компании, которая специализируется на выращивании кур), готовит свою часть документов (схематично).

2. Другая группа студентов (сотрудники банка, который выдает кредит под инвестиционные проект по расширению материальной базы компании), готовит свою часть документов (схематично).

3. Третья группа студентов (члены межведомственной комиссии по отбору) готовит решение об отборе.

4. Четвертая группа студентов (сотрудники Внешэкономбанка) проверяет комплектность документов.

Тест

Выберите один или несколько правильных ответов:

1. Концессионное соглашение это:

а) франчайзинг;

б) договор, в котором содержатся элементы различных договоров, предусмотренных федеральными законами;

в) публичный договор;

г) договор присоединения.

2. Кто не может выступать на стороне концессионера в концессионном соглашении?

а) индивидуальный предприниматель;

б) российское или иностранное юридическое лицо;

в) действующие без образования юридического лица два и более юридических лица;

г) иностранное государство или международная организация.

3. Что не может выступать объектом концессионного соглашения?

а) школа;

б) недра;

в) железная дорога;

г) морское судно.

4. Какое действие может быть совершено по отношению к объекту концессионного соглашения?

а) изменение целевого назначения реконструируемого объекта;

б) передача в залог;

в) отчуждение;

г) эксплуатация и извлечение дохода.

5. Как называются стороны соглашения о разделе продукции?

а) инвестор и государство;

б) предприниматель и государство;

в) концессионер и концедент;

г) заказчик и подрядчик.

6. Кто может выступать со стороны государства в соглашении о разделе продукции?

а) Российская Федерация в лице Правительства Российской Федерации или уполномоченных им органов;

б) Российская Федерация и субъект Российской Федерации;

в) Российская Федерация, субъект Российской Федерации или муниципальное образование;

г) Российская Федерация или иностранное государство.

7. В каком Федеральном законе можно найти норму о порядке получения инвестором лицензии в рамках соглашения о разделе продукции?

а) Федеральный закон от 30.12.1995 № 225-ФЗ «О соглашениях о разделе продукции»;

б) Закон РФ от 21.02.1992 № 2395-1 «О недрах»;

в) Федеральный закон от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях»;

г) Федеральный закон от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности».

8. Резидент особой экономической зоны:

а) не является инвестором;

б) заключает соглашение о ведении деятельности на

территории зоны;

в) входит в реестр резидентов особой экономической зоны;

г) должен быть дочерней организацией ОАО «Особые экономические зоны».

9. Какая территория с особым режимом осуществления предпринимательской деятельности отсутствует в России:

а) оффшорная зона;

б) зона территориального развития;

в) инновационный центр «Сколково»;

г) особая экономическая зона.

10. Какое утверждение является неверным?

а) в России существует 4 типа особых экономических зон и две особые экономические зоны в отношении отдельных регионов;

б) зоны территориального развития устанавливаются с целью развития дотационных регионов России;

в) свободная таможенная зона – это таможенная процедура, при которой товары размещаются и используются в пределах территории СЭЗ или ее части без уплаты таможенных пошлин, налогов, а также без применения мер нетарифного регулирования в отношении иностранных товаров и без применения запретов и ограничений в отношении товаров таможенного союза;

г) исключительная экономическая зона – это территория, созданная в целях развития предпринимательской деятельности на территории Российской Федерации.

11. Инвестиционный Фонд Российской Федерации это:

а) государственная корпорация;

б) карман бюджета;

в) юридическое лицо в форме акционерного общества со 100 % государственным участием;

г) коллективный инвестор.

12. Институтом развития экономики Российской Федерации является:

а) Внешэкономбанк;

б) Инновационный центр «Сколково»;

в) Инвестиционный фонд Российской Федерации;

г) ФАС России.

Задания для внеаудиторной работы

Задания по составлению документов

1. Подготовьте заявку на участие в конкурсе на заключение концессионного соглашения в любом из концессионных проектов, реализуемых в настоящее время, на любой стадии реализации.

2. Опишите структуру сделки, в которой может быть использован специализированный инвестиционный контракт.

3. Составьте проект соглашения о государственно-частном партнерстве между научно-исследовательским институтом РАН и частным предпринимателем по поводу сотрудничества в области разработки и продажи нового программного продукта (НИИ предоставляет в аренду помещение и оборудование, частный партнер – финансирование).

4. Составьте заявление о предоставлении инвестиционного налогового кредита.

Задания по обобщению судебной практики

1. Проведите анализ существующей судебной практики в отношении концессионных соглашений и обобщите ее.

2. Какие позиции сформированы в судебной практике в отношении соглашений о разделе продукции?

Задания по анализу иностранных источников права

1. Какие зарубежные модели государственно-частного партнерства вам известны?

2. В каких зарубежных странах приняты законы о государственно-частном партнерстве? Выберете любой зарубежный закон и раскройте его структуру.

Темы рефератов

1. Договор о развитии застроенной территории – правовая форма государственно-частного партнерства.

2. Проектное финансирование как правовой механизм осуществления проектов государственно-частного партнерства.

3. Зоны территориального развития: нужны ли они?

4. Специальный инвестиционный контракт как правовая форма государственно-частного партнерства в сфере инноваций.

5. Государственно-частное партнерство как альтернатива контрактной системе.

6. Гражданско-правовые договоры как правовая форма государственно-частного партнерства.

7. Государственно-частное партнерство в корпоративной форме: перспективы в России.

8. Специализированное общество проектного финансирования как специальный субъект предпринимательского права.

9. Государственное регулирование государственно-частного партнерства.

10. Государственно-частное партнерство в энергетике.

11. Государственно-частное партнерство в социальной сфере.

Темы эссе

1. Приватизация или государственно-частное партнерство?

2. Государственно-частное партнерство: миф или реальность?
3. Муниципально-частное партнерство: сферы применения.

Контрольные вопросы

1. Раскройте понятие и основные признаки государственно-частного партнерства. Почему государственно-частное партнерство можно считать видом инвестиционной деятельности?
2. Расскажите об истории развития взаимодействия между государством и частным предпринимателем.
3. Раскройте субъектный состав государственно-частного партнерства. Кто может выступать на стороне частного и на стороне публичного партнеров? Каков порядок выбора частного партнера в проектах государственно-частного партнерства?
4. Что может являться объектами государственно-частного партнерства? В каких сферах экономической деятельности применяется государственно-частное партнерство?
5. Перечислите источники правового регулирования государственно-частного партнерства.
6. Назовите известные вам правовые формы государственно-частного партнерства. Является ли их перечень закрытым?
7. Раскройте суть, содержание и определите правовую природу соглашений государственночастного и муниципально-частного партнерства.
8. Раскройте суть, содержание и определите правовую природу концессионного соглашения и его соотношения с иными договорными конструкциями. Как соотносятся соглашение о государственно-частном партнерстве и концессионное соглашение?
9. Какие ограничения установлены в отношении объекта концессионного соглашения?
10. Расскажите о моделях концессионных соглашений в зарубежных странах.
11. Раскройте суть, содержание и определите правовую природу соглашения о разделе продукции.
12. Какие гражданско-правовые конструкции договорного и корпоративного типа могут использоваться для оформления государственно-частного партнерства?
13. Чем характеризуется такая форма государственно-частного партнерства как специальный инвестиционный контракт?
14. Какие правовые механизмы государственно-частного партнерства можно выделить в сфере развития и освоения

территорий?

15. Какие виды территорий со специальным режимом осуществления предпринимательской деятельности вам известны? Как в таких режимах проявляется государственно-частное партнерство?

16. В чем вы видите проблему создания государственно-частного партнерства в корпоративной форме?

17. Что такое проектное финансирование и специализированное общество проектного финансирования?

18. Является ли договор о развитии застроенной территории формой государственно-частного партнерства?

19. Что такое Инвестиционный фонд Российской Федерации и в чем его роль при осуществлении проектов государственно-частного партнерства?

20. В чем проявляется роль Внешэкономбанка при осуществлении проектов государственно-частного партнерства?

Тема 14
Саморегулирование предпринимательской деятельности

Литература

Основная

1. Губин Е. П. Государство и бизнес в условиях правовых реформ // Журнал российского права. 2015. № 1. С. 23–30.

2. Денисов С. А. Саморегулирование или самоорганизация? // Гражданское право современной России. / сост. О. М. Козырь и А. Л. Маковский. М., Статут. 2008. С. 35–44.

3. Егорова М. А. Частно-публичные начала приобретения статуса саморегулируемой организации некоммерческой корпорацией // Предпринимательское право. 2013. № 1. С. 25–32.

4. Ершова И. В. Саморегулирование предпринимательской и профессиональной деятельности: вопросы теории и законодательства // Актуальные проблемы российского права. 2014. № 10. С. 2142–2150.

5. Зинченко С. А., Галов В. В. Саморегулируемая организация – организационно-правовая форма партнерства бизнеса и государства // Юрист. 2014. № 20. С. 14–19.

6. Лескова Ю. Г. Концептуальные и правовые основы саморегулирования предпринимательских отношений: Монография. М., 2013. 384 с.

7. Мохов А. А. Правовые режимы осуществления экономической деятельности и саморегулирование предпринимательской или профессиональной деятельности // Законы России: опыт, анализ, практика. 2015. № 4. С. 9–14.

8. Петров Д. А. Правовые и экономические предпосылки саморегулирования в сфере предпринимательства // Российский ежегодник предпринимательского (коммерческого) права. 2009. № 3.

9. Саморегулирование предпринимательской и профессиональной деятельности: единство и дифференциация: Монография / отв. ред. И. В. Ершова. М.: Норма; Инфра-М, 2015.

Дополнительная

1. Басова А. В. Саморегулируемые организации как субъекты предпринимательского права: автореф. дисс. канд. юрид. наук. М. 2008.

2. Варюшин М. С. Инвестиционная деятельность в саморегулируемых организациях // Законодательство и

экономика. 2013. № 4. С. 47–50.

3. Ершова И. В. Саморегулирование как одно из направлений модернизации правового механизма предпринимательства // Современное предпринимательское право под ред. И. В. Ершовой. М.: Проспект, 2014. С. 103–119.

4. Журина И. Г. Гражданско-правовой статус саморегулируемых организаций в Российской Федерации: автореф. дисс. канд. юрид. наук. М. 2005.

5. Кванина В. В. Механизм обеспечительной функции саморегулирования // Журнал российского права. 2014. № 1. С. 59–67.

6. Лескова Ю. Г. Концептуальные и правовые основы саморегулирования предпринимательских отношений. М.: Статут, 2013. 384 с.

7. Павлодский Е. А. Саморегулируемые организации России // Журнал российского права. 2009. № 1. С. 37–39.

8. Петров Д. А. Институализация саморегулирования: современное состояние и перспективы // Конкурентное право. 2013. № 4. С. 14–17.

9. Петров Д. А. Понятие и признаки саморегулирования как правового явления // Юрист. 2013. № 20. С. 27–31.

10. Спектор Е. И. Государственное регулирование и саморегулирование в экономико-социальной сфере // Журнал российского права. 2011. № 12. С. 64–70.

11. Субанова Н. В. Саморегулирование как альтернатива лицензированию предпринимательской деятельности // Административное и муниципальное право. 2011. № 8. С. 76–81.

12. Талапина Э. В. О правовом статусе саморегулируемых организаций // Право и экономика. № 11. 2003. С. 28–36.

13. Тарасенко О. А. Проблемы квалификации предпринимательской и иной приносящей доход деятельности на примере саморегулируемых организаций // Право и экономика. 2014. № 8. С. 4–9.

14. Тихомиров Ю. А. Право и саморегулирование // Журнал российского права. 2005. № 9. С. 86–96.

Нормативные акты

1. Федеральный закон от 01.12.2007 № 315-ФЗ «О саморегулируемых организациях» // Собрание законодательства РФ. 03.12.2007. № 49. Ст. 6076.

2. Федеральный закон от 13 июля 2015 № 223-ФЗ «О саморегулируемых организациях в сфере финансового рынка и о внесении изменений в статьи 2 и 6 Федерального закона «О

внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ. 20.07.2015. № 29 (часть I). Ст. 4349.

3. Федеральный закон от 30.12.2008 № 307-ФЗ «Об аудиторской деятельности» // Собрание законодательства РФ. 05.01.2009. № 1. Ст. 15.

4. Федеральный закон от 27.07.2010 № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» // Собрание законодательства РФ. 02.08.2010. № 31. Ст. 4162.

5. Градостроительный кодекс Российской Федерации от 29.12.2004 № 190-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 03.01.2005. № 1 (часть 1). Ст. 16.

6. Федеральный закон от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» // Собрание законодательства РФ. 28.10.2002. № 43. Ст. 4190.

7. Федеральный закон от 22.04.1996 № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг» // Собрание законодательства РФ. № 17. 22.04.1996. Ст. 1918.

8. Федеральный закон от 29.07.1998 № 135-ФЗ «Об оценочной деятельности в Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ. 03.08.1998. № 31. Ст. 3813.

9. Федеральный закон от 02.11.2013 № 293-ФЗ «Об актуарной деятельности в Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ. 04.11.2013. № 44. Ст. 5632.

10. Федеральный закон от 23.11.2009 № 261-ФЗ «Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ. 30.11.2009. № 48. Ст. 5711.

11. Федеральный закон от 29.11.2001 № 156-ФЗ «Об инвестиционных фондах» // Собрание законодательства РФ. 03.12.2001. № 49. Ст. 4562.

12. Федеральный закон от 07.05.1998 № 75-ФЗ «О негосударственных пенсионных фондах» // Собрание законодательства РФ. № 19. 11.05.1998. Ст. 2071.

13. Постановление Правительства РФ от 22.11.2012 № 1202 «Об утверждении Положения о государственном надзоре за деятельностью саморегулируемых организаций» // Собрание законодательства РФ. 26.11.2012. № 48. Ст. 6709.

14. Постановление Правительства РФ от 29.09.2008 № 724 «Об утверждении порядка ведения государственного реестра саморегулируемых организаций» // Собрание законодательства РФ. 06.10.2008. № 40. Ст. 4543.

Судебная практика

1. Постановление Конституционного суда Российской Федерации от 19 декабря 2005 г. № 12-П.

2. Определение Конституционного суда Российской Федерации от 13 мая 2010 г. № 685-О-О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Степанова Евгения Юрьевича на нарушение его конституционных прав пунктами 3 и 4 части 2 статьи 18 Федерального закона «Об аудиторской деятельности» // Вестник Конституционного суда РФ. 2010. № 6.

3. Определение Конституционного суда Российской Федерации от 10 февраля 2009 г. № 461-О-О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Мисовца Василия Григорьевича на нарушение его конституционных прав положениями статей 15 и 24.6 Федерального закона «Об оценочной деятельности в Российской Федерации» // Вестник Конституционного суда РФ. 2009. № 5.

4. Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 22.05.2012 № 150.

5. Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 30.06.2014 № 09АП-24647/2014.

Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения

1. Как понимается саморегулирование в России и зарубежных странах? Возможно ли саморегулирование без создания саморегулируемых организаций? Приведите различные точки зрения ученых.

2. Как соотносятся понятия государственное регулирование и саморегулирование? Приведите различные точки зрения. Считаете ли вы, что саморегулирование в России – это вид делегированного государственного регулирования?

3. Можно ли считать, что стандартизация и контроль являются основными составляющими саморегулирования? Какие еще характеристики присущи саморегулированию?

4. Насколько принятие Закона «О саморегулируемых организациях» можно считать шагом на пути становления гражданского общества в Российской Федерации? Приведите оценки ученых в отношении эффективности правового обеспечения саморегулирования в России в настоящее время.

5. Как соотносятся частное и публичное в саморегулировании в России?

6. Приведите примеры СРО с обязательным и добровольным членством. Какие задачи решаются путем установления

обязательного членства в СРО, а какие путем установления добровольного членства? Имеет ли смысл создание СРО с добровольным членством? Приведите различные точки зрения ученых и обоснуйте свою.

7. Является ли саморегулирование альтернативой лицензированию? Можно ли привести пример правового закрепления саморегулирования наряду с лицензированием?

8. Раскройте правовой статус и приведите примеры национальных объединений саморегулируемых организаций. Есть ли необходимость в такой организационно-правовой форме?

9. Как соотносятся понятия предпринимательской и иной приносящей доход деятельности на примере СРО?

Задания по комментированию норм права

1. В Гражданском кодексе РФ статья 49 гласит: «В случаях, предусмотренных законом, юридическое лицо может заниматься отдельными видами деятельности только на основании специального разрешения (лицензии), членства в саморегулируемой организации или выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к определенному виду работ». Прокомментируйте данную норму и объясните разницу между фактом членства в саморегулируемой организации и фактом выдачи саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к определенному виду работ. Связаны ли данные факты друг с другом?

2. Прокомментируйте положения п. 7 ст. 3 Федерального закона от 05.05.2014 № 99-ФЗ «О внесении изменений в главу 4 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации…..» в отношении внесения изменений в устав касательно организационно-правовой формы СРО. В случае, если лицо не планирует внесение изменения в устав, может ли оно сохранить прежнее наименование?

Задачи

1. Конкурсная документация открытого конкурса на выполнение работ по строительству школы устанавливала требование о необходимости наличия лицензии на осуществление деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту, а также свидетельства о допуске СРО в составе одной заявки одновременно. Общественная организация подала жалобу, в которой обосновываются допущенные нарушения Закона «О контрактной системе» в части

неправомерного установления указанного требования.

Что такое «свидетельство о допуске» и в какой момент оно выдается?

Можно ли требовать в составе одной заявки одновременно лицензию и свидетельство о допуске СРО?

2. Средства компенсационного фонда СРО были размещены на депозите кредитной организации, которая оказалась в процедуре банкротства на стадии конкурсного производства.

Что означает целевое предназначение средств компенсационного фонда СРО?

Будут ли средства компенсационного фонда СРО, размещенные на счете в кредитной организации, исключены из конкурсной массы?

3. Строительная компания Х исполнила свое обязательство, уплатив годовой членский взнос СРО за 2011 год. В 2011 году она получила свидетельство о допуске к работам. Через два месяца строительная компания Х была исключена из членов указанной СРО.

Являются ли членские взносы в СРО добровольными?

Можно ли признать часть уплаченного членского взноса неосновательным обогащением СРО?

Можно ли потребовать возврата части уплаченного членского взноса и процента за пользование чужими денежными средствами?

4. Арбитражный управляющий гр-н К. являлся членом СРО Х и принимал участие в процедуре банкротства. В определенный момент им были нарушены правила СРО, вследствие чего СРО приняла решение об исключении его из членов организации. СРО направила в арбитражный суд ходатайство об освобождении арбитражного управляющего от исполнения возложенных на него обязанностей в деле о банкротстве. Между тем, выяснилось, что гр-н К. уже является членом другой СРО.

Можно ли отстранить гр-на К. от исполнения возложенных на него обязанностей в деле о банкротстве?

Можно ли потребовать исключения гр-на К. из нового СРО?

5. В СРО Х членские взносы подлежат уплате ежеквартально, не позднее 10 числа каждого месяца. Член СРО гр-н Н. не уплатил членские взносы за 3-й и 4-й квартал, которые необходимо было уплатить.

Можно ли обязать гр-на Н. уплатить членские взносы?

Можно ли взыскать с гр-на Н. проценты за пользование чужими денежными средствами?

Деловая игра

Цель

Обеспечить углубленного изучения инструментов контроля СРО за своими членами.

Диспозиция

На члена СРО поступила жалоба на нарушение требований стандартов и правил саморегулируемой организации. В жалобе указывалось на использование членом СРО ненормативной лексики в общественном месте, вне рамок выполнения профессиональной деятельности.

Задание

1. Часть группы готовит жалобу на нарушение членом СРО требований стандартов и правил СРО, доказывая, что использование ненормативной лексики наносит серьезный репутационный ущерб, как самому члену СРО, так и ставит пятно на всей профессии в целом.

2. Часть группы составляет орган по рассмотрению дел о применении в отношении членов саморегулируемой организации мер дисциплинарного воздействия, которые должны составить план действий по проверке жалобы и вынести решение о применении мер ответственности.

Тест

Выберите один или несколько правильных ответов:

1. Что не может быть источником формирования имущества СРО?

а) вступительные, членские и целевые взносы;

б) доходы от размещения средств на банковских депозитах;

в) добровольные имущественные взносы и пожертвования;

г) доходы от осуществления предпринимательской деятельности.

2. Какое утверждение является верным?

а) объединение в одной СРО субъектов предпринимательской деятельности и субъектов профессиональной деятельности не допускается;

б) субъекты предпринимательской деятельности и профессиональной деятельности могут быть объединены в рамках одной СРО;

в) субъект, осуществляющий определенный вид предпринимательской или профессиональной деятельности, может являться членом более чем одной СРО;

г) субъект, осуществляющий различные виды предпринимательской или профессиональной деятельности не может являться членом нескольких СРО.

3. Какой орган исполнительной власти уполномочен осуществлять государственный надзор в отношении СРО?

а) различные органы в отношении различных СРО;

б) Федеральная служба государственной регистрации, кадастра и картографии;

в) Федеральная антимонопольная служба;

г) Федеральная налоговая служба.

4. Какой орган или организация занимается ведением государственного реестра СРО?

а) национальное объединение саморегулируемых организаций;

б) орган надзора за СРО;

в) уполномоченный Правительством РФ федеральный орган исполнительной власти в случае, если не определен орган надзора за СРО;

г) Федеральная служба государственной регистрации, кадастра и картографии.

5. Какая СРО действует на основе добровольного членства?

а) СРО актуариев;

б) СРО оценщиков;

в) СРО медиаторов;

г) СРО аудиторов.

6. Содержит ли реестр членов СРО систематизированную информацию о бывших членах СРО?

а) нет, только о действующих членах;

б) содержит в течение 1 года;

в) содержит информацию о членах СРО, а также сведения о лицах, прекративших членство в СРО;

г) содержит в течение 5 лет.

7. СРО вправе применять следующие способы обеспечения имущественной ответственности членов СРО перед потребителями произведенных ими товаров (работ, услуг) и иными лицами:

а) формирование компенсационного фонда;

б) создание системы личного страхования;

в) формирование резервного фонда;

г) создание системы коллективного страхования.

8. Какое утверждение является неверным?

а) в объекты недвижимости может быть инвестировано не более 10 % средств компенсационного фонда СРО;

б) в государственные ценные бумаги РФ должно быть инвестировано не менее 10 % средств компенсационного фонда СРО;

в) состав и структура средств компенсационного фонда определяются инвестиционной декларацией, принятой СРО;

г) доходы, полученные от инвестирования средств СРО, могут

быть направлены на благотворительные цели.

9. Куда можно направить доходы, полученные от размещения и инвестирования средств компенсационного фонда СРО?

а) на пополнение компенсационного фонда;

б) на покрытие расходов, связанных с обеспечением надлежащих условий инвестирования средств компенсационного фонда;

в) на оплату аппарата СРО;

г) членам СРО в равных долях.

10. Какие органы относятся к специализированным органам СРО?

а) орган, осуществляющий контроль за соблюдением членами СРО требований стандартов и правил;

б) орган по рассмотрению дел о применении в отношении членов СРО мер дисциплинарного воздействия;

в) общее собрание членов СРО;

г) постоянно действующий коллегиальный орган управления СРО.

Задания для внеаудиторной работы

Задания по составлению документов

1. Подготовьте проект Устава СРО.

2. Разработайте стандарты и правила для аудиторской деятельности.

3. Разработайте условия членства оценщиков в СРО.

4. Составьте инвестиционную декларацию для СРО.

Задания по обобщению судебной практики

1. Дайте оценку Постановлению Конституционного Суда РФ от 19 декабря 2005 г. № 12-П «По делу о проверке конституционности абзаца восьмого пункта 1 статьи 20 Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)» в связи с жалобой гражданина А. Г. Меженцева».

2. Как Определение Конституционного Суда РФ от 13 мая 2010 г. № 685-О-О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Степанова Евгения Юрьевича на нарушение его конституционных прав пунктами 3 и 4 части 2 статьи 18 Федерального закона «Об аудиторской деятельности» и Определение Конституционного Суда РФ от 10 февраля 2009 г. № 461-О-О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Мисовца Василия Григорьевича на нарушение его конституционных прав положениями статей 15 и 24.6 Федерального закона «Об оценочной деятельности в Российской Федерации» повлияли на формирование судебной практики.

Задания по анализу иностранных источников права

1. Для каких стран характерно принятие законов о саморегулируемых организациях? Приведите несколько примеров таких законов, раскрывая их структуру.

2. Как понимается саморегулирование в зарубежных правопорядках? Всегда ли саморегулирование происходит через саморегулируемые организации?

3. Раскройте генезис саморегулирования в странах англо-саксонской системы права.

Темы рефератов

1. Саморегулирование в России и зарубежных странах: сравнительно-правовой анализ.

2. Саморегулирование или лицензирование (сравнительный анализ эффективности на примере отдельного вида предпринимательской или профессиональной деятельности).

3. Саморегулирование как вид делегированного государственного регулирования.

4. Инвестиционная деятельность СРО.

5. Саморегулирование в аудиторской деятельности и деятельности медиаторов как примеры различных типов СРО.

Темы эссе

1. Саморегулирование вне рамок СРО: что это?

2. Саморегулирование vs государственное регулирование: что более эффективно для России?

Контрольные вопросы

1. Дайте определение понятию «саморегулирование» и определите предмет саморегулирования.

2. Что такое СРО? Назовите основные функции СРО.

3. В какой организационно-правовой форме создаются СРО в Российской Федерации?

4. Раскройте правовой статус СРО. В какой момент СРО приобретает свой статус, и в какой момент СРО считается прекратившей свою деятельность?

5. Какие виды предпринимательской деятельности предполагают создание СРО?

6. Какие виды профессиональной деятельности предполагают создание СРО?

7. В чем отличие профессиональной деятельности от предпринимательской?

8. Кто занимается ведением реестра членов СРО?

9. Каким образом осуществляется доступ к информации СРО?

10. Что такое стандарты и правила СРО?

11. Какие функции выполняет СРО?

12. Что такое компенсационный фонд и для чего он создается?

13. Как могут быть инвестированы средства компенсационного фонда СРО?

14. Какие меры воздействия могут быть применены в отношении членов СРО?

15. Каким образом осуществляется контроль СРО за деятельностью своих членов?

16. Что такое конфликт интересов и кто признается заинтересованными лицами в рамках закона о СРО?

Раздел IV
Рынок и предпринимательская деятельность

Тема 15
Правовое регулирование товарных рынков

Литература

Основная

1. Абросимова Е. А. Организаторы торгового оборота. М., 2011.

2. Андреева Л. В. Коммерческое (торговое) право: учеб. М., 2012.

3. Губин Е. П. Государственное регулирование рыночной экономики и предпринимательство: правовые проблемы. М., 2005.

4. Ибрагимов Л. А. Инфраструктура товарного рынка. М., 2008.

5. Коммерческое право России. Электронный учебник. М., 2013. Юрфак МГУ.

6. Куракин Р. С. Биржевое право и биржевой рынок. М., 2013.

Дополнительная.

1. Абросимова Е. А. Проблемы правового регулирования оптовых продовольственных рынков. Российская юстиция. 2013. № 10.

2. Абросимова Е. А. Правовой статус организатора торгового оборота. Законодательство. 2012. № 2.

3. Абросимова Е. А. Правовой статус товарных бирж: новый взгляд законодателя и проблемы практической реализации. Законодательство. 2012. № 11.

4. Абросимова Е. А. Становление и развитие института организаторов торгового оборота в России. Вестник Московского университета. 2012. № 2.

5. Абросимова Е. А. Правовой статус товарной биржи по закону об организованных торгах. В сб. Модернизация правовых институтов: вызовы времени. М., 2013.

6. Батрова Т. А.Формирование системы торгового законодательства // Журнал российского права. 2011. № 9.

7. Блэк С. Паблик рилейшнз. Что это такое? М., 1990.

8. Буренин А. М. Форварды, фьючерсы, опционы, экзотические и погодные производные. М.: 2008.

9. Вайн С., Опционы. Полный курс для профессионалов. М., 2003.

10. Вилкова Н. Г. Договорное право в международном обороте. М., 2002.

11. Винер Фр., Биржа. М., 2010.

12. Вриз Робе Ж. Ж., Секьюритизация и право, М., 2008.

13. Вступление России в ВТО: изменения российского законодательства (подготовлено экспертами компании «Гарант»)//СПС Гарант.

14. Галанов В. А. Производные инструменты срочного рынка. М., 2002.

15. Гамбаров Ю. С. Гражданское право. Общая часть / под ред. В. А. Томсинова. М., 2003.

16. Гражданское и торговое право зарубежных стран: уч. пособие / под общ. ред. В. В. Безбаха и В. К. Пучинского. М., 2004.

17. Дегтярева О. И. Биржевое дело. М., 2007.

18. Егорова М. А. Комментарий к Федеральному закону от 28 декабря 2009 г. № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в РФ» // Система Гарант-эксперт.

19. Еременко В. И. Правовое регулирование торговой деятельности в Российской Федерации // Законодательство и экономика. 2011. № 2.

20. Ермакова М. А., Якубов А. Б. Биржи и их роль в рыночной экономике. М., 1991.

21. Ершова И. В. Технические регламенты как основные документы технического регулирования в условиях вступления России в ВТО // Бизнес в законе. 2012. № 5.

22. Зиноватный П. С. Биржевое право Российской Империи. В кн.: Винер Фр., «Биржа», М., 2010, с. 272–378.

23. Иващенко А. А. Товарная биржа (за кулисами биржевой торговли). М., 1991.

24. Измайлова Е. В. Правовое регулирование маркетинга: Учеб. пособие. М., 2002.

25. Капустина Н. Е. Теория и практика маркетинга в США. М., 1981.

26. Кещян В. Г. Биржевой рынок: страницы истории и становления в современных условиях. М., 1996.

27. Копытин Д. А. Правовое регулирование рекламного рынка. Предпринимательско-правовой аспект: монография. М., 2010.

28. «Комментарий к Федеральному закону от 21 ноября 2011 г. № 325-ФЗ «Об организованных торгах» (постатейный) (Борисов А. Н., Краев Н. А.) (Подготовлен для системы КонсультантПлюс, 2012)

29. «Комментарий к Федеральному закону от 21 ноября 2011 г. № 325-ФЗ «Об организованных торгах» (постатейный) (Копьев А. В., Елизарова Н. В., Беляев М. А., Шишелова С. А., Шадрина Е. Г., Жулидов М. А.) (Подготовлен для системы

КонсультантПлюс, 2014)

30. Котлер Ф. Основы маркетинга. М., 1996.

31. Коуз Р. Фирма. Рынок. Право. М., 1991.

32. Куракин Р. С. Правовое регулирование биржевого срочного рынка, М: 2010

33. Куракин Р. С., Чекина П. С. Биржевой рынок и заключаемые на нём сделки. В кн.: Винер Фр., «Биржа», М.: 2010, с. 379–388.

34. Куракин Р. С. Биржевые рынки зарубежных государств. М., 2012.

35. Куракин Р. С. Субъекты биржевого рынка. М., 2013.

36. Куракин Р. С. Биржевые договоры. М., 2013.

37. Куракин Р. С. Биржевые сделки. М., 2014.

38. Куракин Р. С. Новые биржевые рынки зарубежных государств. М., 2014. Куракин Р. С. Государственное регулирование биржевого рынка в Аргентине: новеллы. Право и экономика. 2014. № 11. С. 66–73.

39. Лебедев К. К. О некоторых вопросах формирования законодательства о торговле. Актуальные проблемы науки и практики коммерческого права. Вып. 6: сб. науч. ст. // Санкт-Петербург. Гос. ун-т, юрид. фак; под общ. ред. В. Ф. Попондопуло и Д. Ф. Нефедова. М., 2007.

40. Лоран Ф., Бассе Г. Право маркетинга. Юридические вопросы маркетинга. Париж, 1989.

41. Научное обоснование разработки Торгового кодекса России // Актуальные проблемы коммерческого права. Вып.3. М., 2007

42. Победоносцев К. П. Курс гражданского права в 3-х т. Т. 3., М., 2003.

43. Попондопуло В. Ф. Торговое право: предмет регулирования, место в системе права. Актуальные проблемы науки и практики коммерческого права. Вып. 6: сб. науч. ст. // Санкт-Петербург. Гос. ун-т, юрид. фак; под общ. ред. В. Ф. Попондопуло и Д. Ф. Нефедова. М., 2007.

44. Правовое регулирование торговой деятельности в России (теория и практика) / Андреева Л. В., Андронова Т. А., Апресова Н. Г. и др.; Отв. ред. Л. В. Андреева: Монография. М., 2014.

45. Пугинский Б. И., Амиров А. Т. Принципы европейского договорного права: юридическая природа, основные положения и перспективы развития // Коммерческое право. 2009. № 2(9). С. 112.

46. Пугинский Б. И. Теория и практика договорного регулирования. М., 2008.

47. Райнер Г., Деривативы и Право, М., 2005

48. Родаев В. В. Социология рынков: формирование нового направления. М., 2003.

49. Семилютина Н. Г. Регулирование деятельности организаторов торговли (мировые тенденции и российское законодательство) // Право и экономика. 1998. № 1.

50. Томилов В. В., Песоцкая Е. В. Маркетинг в системе предпринимательства. М., 2000.

51. Удинцев В. А. Русское торгово-промышленное право. Киев, типография И. И. Чеколова, 1907.

52. Халл Дж. К., Опционы, фьючерсы и другие производные финансовые инструменты, М.: 2007.

53. Халфина Р. О. Современный рынок: правила игры. М., 1993.

54. Хруцкий В. Современный маркетинг: настольная книга по исследованию рынка. М., 2000.

55. Цветков И. Закон о торговле: шаг вперед, два шага назад? // Конкуренция и право. 2012. № 1.

56. Цитович П. П. Очерк основных понятий торгового права. Киев, типография И. Н. Кушнерева и Ко, 1886.

57. Шевченко О. М. Организационно-правовые формы бирж и иных организаторов торговли // Предпринимательское право. 2010. № 3.

58. Шершеневич Г. Ф. Учебник торгового права (по изданию 1914 г.). М., 1994.

59. Шумилов В. Н. Всемирная торговая организация. Право и система: уч. пособие. М., 2006.

60. Челышев М. Ю. О систематизации законодательства в коммерческой сфере // Коммерческое право. 2009. № 1(4).

61. Эрлих А. Технический анализ товарных и финансовых рынков. М., 1996.

Нормативные акты и официальные документы

1. Конституция РФ – ст. 8, 15, 29, 34, 71, 74, 130, 132.

2. Гражданский кодекс РФ: часть первая от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ – п. 1 ст. 10, ст. 129, 153, 401, 437, 454, 494, 702, 779, 1022, 1033, 1076, 1222; Часть вторая от 26 января 1996 г. № 14-ФЗ; часть третья от 26 ноября 2001 г. № 146-ФЗ; часть четвертая от 18 декабря 2006 г. № 230-ФЗ).

3. Налоговый кодекс РФ: часть первая от 31 июля 1998 г. № 146-ФЗ; Часть вторая от 5 августа 2000 г. № 117-ФЗ.

4. Кодекс РФ об административных правонарушениях – ст. 5.9, 5.12, 5.48, 6.13, 11.21, 14.3, 14.24, 14.27, ч. 2 ст. 19.5.

5. Налоговый кодекс РФ – ст. 40, 188, 214.

6. Закон РФ от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей»

7. Федеральный закон от 08.12.2003 № 164-ФЗ «Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности»

8. Федеральный закон от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

9. Федеральный закон от 30.12.2006 № 271-ФЗ «О розничных рынках и о внесении изменений в Трудовой кодекс Российской Федерации»

10. Федеральный закон от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

11. Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

12. Федеральный закон от 21.11.2011 № 325-ФЗ (ред. от 21.12.2013) «Об организованных торгах»

13. Федеральный закон от 21.11.2011 № 327-ФЗ (ред. от 22.12.2014) «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона «Об организованных торгах»

14. Федеральный Закон «О клиринге и клиринговой деятельности» от 7 февраля 2011 г. № 7-ФЗ // СЗ РФ от 14 февраля 2011 г. № 7 ст. 904.

15. Федеральный закон от 21.07.2012 № 126-ФЗ «О ратификации Протокола о присоединении Российской Федерации к Марракешскому соглашению об учреждении Всемирной торговой организации от 15.04.1994 г…»

16. Указ Президента РФ от 29.01.1992 № 65 «О свободе торговли»

17. Постановление Правительства РФ от 30 июня 2004 г. № 331 (в ред. от 25.12.2014 г. № 1489) «Об утверждении Положения о Федеральной антимонопольной службе»

18. Закон Санкт-Петербурга от 16 ноября 2010 г. № 582–139 «О государственном регулировании торговой деятельности в Санкт-Петербурге и о внесении изменений в ст. 10 Закона Санкт-Петербурга «Об организации местного самоуправления».

19. Приказ ФСФР России от 11 октября 2012 г. № 12–87/пз-н «Об утверждении Положения о требованиях к клиринговой деятельности»

20. Указание Банка России от 16.02.2015 N 3565-У «О видах производных финансовых инструментов».

21. Приказ ФСФР России от 18.04.2013 № 13–31/пз-н «Об утверждении Положения о требованиях к объему, порядку, срокам и форме представления в федеральный орган

исполнительной власти в области финансовых рынков уведомлений лицами, указанными в абзаце первом части 1 статьи 7 Федерального закона «Об организованных торгах» (Зарегистрировано в Минюсте России 28.05.2013 № 28553)

22. Приказ ФСФР России от 04.10.2012 № 12–84/пз-н «Об утверждении Квалификационных требований и требований к профессиональному опыту лиц, указанных в части 2 статьи 6 Федерального закона от 07.02.2011 № 7-ФЗ «О клиринге и клиринговой деятельности», части 2 статьи 6 Федерального закона от 21.11.2011 № 325-ФЗ «Об организованных торгах» (Зарегистрировано в Минюсте России 22.11.2012 № 25892)

23. Письмо ГКАП России, Комиссии по товарным биржам от 30 июля 1996 г. № 16-151/АК «О форвардных, фьючерсных и опционных биржевых сделках».

24. Модельный Торговый кодекс для государств-участников СНГ. Принят на тридцать третьем пленарном заседании Межпарламентской ассамблеи государств-участников СНГ (постановление от 2 декабря 2009 г. № 33–24) // Информационный бюллетень. Межпарламентская ассамблея государств-участников СНГ. 2010. № 4.

25. Национальный стандарт РФ ГОСТ Р 51773-2009. «Услуги торговли. Классификация предприятий торговли». Утв. Приказом Ростехрегулирования от 15 декабря 2009 г. № 771-ст. // М.: СтандартИнформ, 2010.

26. Стратегия развития торговли Российской Федерации на 2011–2015 гг. и на период до 2020 г. Приказ Минпромторга России от 31 марта 2011 г. № 422 «Об утверждении Стратегии развития торговли РФ на 2011–2015 гг. и до 2020 г…»

27. ГОСТ Р 51304-209 «Услуги торговли. Общие требования». Утвержден и введен в действие Приказом Ростехрегулирования от 15.12.2009 г. № 769-ст.

28. Общероссийский классификатор видов экономической деятельности. ОК 029-2007 (ОКВЭД (КДЕС Ред.1.1).

29. Конвенция ООН «О договорах международной купли-продажи товаров». 1980 (Венская Конвенция)

30. Международная Конвенция «О гармонизированной системе описания и кодирования товаров» (Заключена в Брюсселе 14.06.1983).

31. «Договор о функционировании Таможенного союза в рамках многосторонней торговой системы» от 19.05.2011

32. Договор о Евразийском экономическом союзе (Астана, 29.05.2014)

33. Протокол о функционировании Евразийского экономического союза в рамках многосторонней торговой

системы (приложение № 31 к Договору о Евразийском экономическом союзе)

34. «Международные правила по унифицированному толкованию торговых терминов (ИНКОТЕРМС). Ред. 2010. Международная торговая палата. Постановлением Правления Торгово-промышленной палаты Российской Федерации от 28.06.2001 г. № 117-13 термины ИНКОТЕРМС признаны торговым обычаем.

35. Принципы международных коммерческих организаций, разработанные международным институтом унификации частного права, имеющим статус неправительственной организации. Принципы УНИДРУА.

Локальные акты

1. Правила биржевой торговли РТС – http://www.rts.ru/s33.

2. Правила биржевой торговли ММВБ – http://www.micex.ru/profile/docs.html.

3. ММВБ: Спецификации фьючерсов: http://micex.ru/markets/futures/section/documents/557.

4. РТС: Спецификации фьючерсов: http://www.rts.ru/?tid = 408.

Иностранные нормативные акты

Соединенное Королевство Великобритании и Северной Ирландии:

1. Закон «О финансовых услугах» 1986 г. (The Financial services Act 1986).

2. Закон «О финансовых услугах и рынках» 2000 г. (The Financial services and markets Act 2000).

Соединенные Штаты Америки:

1. Закон США «Об Инвестиционных Компаниях» (US Investment Company Act 1940).

2. Закон США «О Модернизации товарного фьючерса» (Commodity Futures Modernization Act 2000).

3. Закон США «О торговле ценными бумагами» (Securities Exchange Act of 1934).

4. Закон США «О Ценных Бумагах» (US Securities Act 1933).

5. Закон США «О товарной бирже и биржевой торговле» (Commodity Exchange Act 1936).

6. Правила торговли на товарных биржах США (CFTC Rules).

Франция:

1. Финансовый Кодекс Франции 2000 г. (Monetary and Financial Code 2000).

ФРГ:

1. Закон «О Банковском деле» от 9 сентября 1998 г. (Kreditwesengesetz).

2. Закон «О торговле ценными бумагами» от 26 июля 1994 г. (Wertpapierhandelsgesetz). Международные акты неправительственных организаций:

3. «Генеральное Соглашение по торговле услугами», Мараккеш, 15 апреля 1994 г.

4. Виндзорская декларация, Виндзор. Май 1995 г.

5. Боканская декларация «О сотрудничестве и надзоре за международными фьючерсными рынками и расчетными организациями». Бокан. Март 1996 г.

6. Лондонское коммюнике о надзоре на срочных товарных рынках. Лондон. 26 ноября 1996 г.

7. Токийское коммюнике о надзоре на срочных товарных рынках. Токио. 31 октября 1997 г.

8. «Типовое Соглашение» 2002 г. (ISDA Master Agreement 2002).

9. «Модельный Акт о неттинге» 2002 г. (ISDA Model Netting Act).

Судебная практика

Информационное письмо ВАС от 03 августа 1993 г. № С-13/ ОП 250 «Обзор практики разрешения споров, связанных с использованием, изменением и расторжением биржевых сделок».

Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения

1. Что понимается под товаром? Какие виды товаров вы знаете? Приведите нормы ГК РФ и других нормативных актов, в которых употребляется термин «товар» или производные от него термины. Дайте им характеристику.

2. Дайте доктринальное (научное) и нормативное (законодательное) определение товара (при их наличии). Приведите положения в обоснование ваших позиций.

3. Как соотносятся между собой понятия «вещи» («имущество»), «товар»? Могут ли быть товаром невещественные материальные объекты? Если да, приведите пример.

4. Дайте определение и характеристику товарного рынка. Имеются ли законодательные определения товарного рынка? Если да – приведите примеры и дайте характеристику. Сравните его с доктринальным определением.

5. Какие виды товарных рынков вы знаете? Назовите их отличительные черты и признаки. Какие существуют классификации товарных рынков?

6. Какие виды рынков, кроме товарных, вы знаете? Назовите

их. Как они взаимодействуют с товарным рынком? Чем товарные рынки отличаются от других видов рынков?

7. Какова роль товарных рынков в системе рыночной экономики?

8. Для каких видов товаров установлен отдельный правовой режим, отдельное правовое регулирование и почему? Какими нормативными актами это установлено? Дайте их характеристику.

9. Приведите определение рыночной экономики. Как оно соотносится с понятием рынка, товарного рынка?

10. Как соотносятся понятия «товарное обращение» и «товарный рынок»; «торговля» и «товарное обращение – товарный рынок»?

11. Какие виды торговли вы знаете? Назовите их и дайте нормативное и доктринальное определение. Назовите их отличительные признаки.

12. Законом о торговой деятельности (торговле) последняя определена как вид предпринимательской деятельности (п. 1 ст. 2). Приведите качественные признаки торговли, характеризующие ее как вид предпринимательской деятельности. Назовите характерные признаки торговли, отличающие ее от других видов предпринимательской деятельности. Какие виды предпринимательской деятельности помимо торговли вы знаете? Дайте их качественную характеристику.

13. Что такое коммерция? Каково, по вашему мнению, соотношение между понятиями «коммерция» («коммерческая деятельность») и «торговля» («торговая деятельность»)?

14. Дайте характеристику следующему определению коммерции: «…торговая и торговопосредническая деятельность, участие в продаже или содействие в продаже товаров и услуг. В широком смысле слова предпринимательская деятельность»[90].

15. В работе «Правовое регулирование торговой деятельности в России (теория и практика)» (Отв. ред. д.ю.н., проф. Л. В. Андреева) утверждается: «На практике, в ряде нормативных правовых актов, термины «коммерческая деятельность» и «предпринимательская деятельность» употребляются как синонимы в случаях, когда осуществляется реализация готовых продуктов предпринимательской деятельности[91]. Обоснованием этому является широкое понимание товара в рыночной экономике, под которым понимаются не только вещи и иное имущество, но и все объекты, имеющие стоимость и способность нахождения в имущественном обороте, включая работы и услуги, быть объектами купли-продажи. Вместе с тем, виды осуществляемой предпринимательской деятельности значительно

разнообразнее (строительная, аудиторская, оценочная и др.) и не сводятся только к купле-продаже объектов имущественного оборота»[92].

16. Назовите иные отличные от купли-продажи виды предпринимательской деятельности и дайте им характеристику.

17. Назовите отличительные характеристики товарного рынка, как способа организации экономики и торговли, как отрасли российской экономики.

18. Назовите основных субъектов товарного рынка. Дайте их правовую характеристику.

19. Каким образом обеспечивается организационными, экономическими и, в особенности, правовыми средствами баланс интересов субъектов товарного рынка?

20. Какие правовые формы обмена товарами в рыночной экономике вы знаете?

21. Что такое структура товарного рынка? Назовите элементы этой структуры; дайте их экономико-правовую характеристику.

22. Что понимается под инфраструктурой товарного рынка? Каковы элементы этой инфраструктуры? Дайте их экономико-правовую характеристику.

23. Определите сферу действия (применения) Закона «Об организованных торгах». Дайте характеристику каждому из направлений этой сферы.

24. Как вы понимаете содержание термина «государственная политика в области торговой деятельности», применяемого в законе о торговле?

25. На какие отношения действие Закона «Об организованных торгах» не распространяется и почему?

26. Что такое торги? Дайте определение. Какие виды торгов вы знаете? Дайте характеристику каждому из видов торгов.

27. Что такое «ярмарка»? Дайте определение. Какие виды ярмарок вы знаете? Какими нормативными актами регламентируются организация и порядок проведения (деятельности) ярмарок?

28. Отличаются ли по своему содержанию понятия «торги», «организованные торги»? Если да, то в чем заключается это отличие?

29. Кто может являться организатором торговли? Назовите их и дайте характеристику. Какие требования предъявляются к организаторам торговли?

30. Каков порядок лицензирования деятельности по проведению организованных торгов? Кем он устанавливается? Назовите лицензионные требования и условия. Каковы основания для отказа в выдаче лицензии?

31. Что такое лицензия в сфере торговой деятельности? Какие виды лицензий вы знаете? Каков порядок предоставления лицензий в сфере торговой деятельности?

32. Дайте понятие и охарактеризуйте правовой статус контролирующего лица применительно к торговой деятельности.

33. Кто такой маркетмейкер? Дайте характеристику его правового статуса.

34. Что такое реестр участников торгов; реестр их клиентов; реестр заявок и реестр заключенных на организованных торгах договоров? Каким требованиям они должны соответствовать?

35. Какие органы управления обязаны иметь организаторы торговли?

36. Какие требования предъявляются к учредителям (участникам) организатора торгов?

37. Какие требования предъявляются к органам управления и работникам организатора торговли?

38. Что такое биржа? Сформулируйте понятие биржи. Дайте характеристику ключевых слов в определении биржи.

39. Какие виды бирж по законодательству РФ вы знаете?

40. Какие функции выполняет товарная биржа в рыночной экономике?

41. В каких организационно-правовых формах могут создаваться биржи?

42. Назовите основные нормативные акты, регулирующие деятельность товарных бирж, и дайте их общую характеристику.

43. Приведите определение понятия «биржевой рынок. Какие виды биржевых рынков вы знаете?

44. Дайте определение биржевого наличного и биржевого срочного рынков.

45. Чем биржевой рынок отличается от рынка внебиржевого?

46. Что такое биржевые торги? Какие системы биржевых торгов существуют?

47. Дайте определение биржевого товара.

48. Прокомментируйте утверждение: «Товарные биржи – неотъемлемый элемент рыночной экономики».

49. Как вы понимаете утверждение: «Товарные биржи – организованный оптовый рынок».

50. Какие вы знаете формы взаимодействия предпринимателя и товарной биржи? Назовите эти формы и дайте им характеристику.

51. Сформулируйте понятие профессиональных участников биржевого товарного рынка. Какие виды профессиональных участников указаны в биржевом законодательстве? Дайте их характеристику.

52. Что такое биржевое посредничество?

53. Сформулируйте понятие биржевой сделки, её предмет и объект. Укажите ее отличительные признаки. Какие виды биржевых сделок вы знаете? Дайте их характеристику

54. Как определяется право, применимое к биржевым сделкам с иностранным элементом?

55. Дайте определение биржевой наличной сделки и биржевой срочной сделки.

56. Какие существуют условия действительности биржевой сделки?

57. В какой форме может быть заключена биржевая сделка?

58. Назовите обязательные условия биржевой сделки. Что такое спецификация биржевого контракта?

59. Дайте сравнительно-правовую характеристику фьючерсного биржевого контракта и опционного биржевого контракта.

60. Расскажите об этапах заключения биржевой сделки.

61. Расскажите:

– о способах исполнения биржевой сделки;

– об этапах поставки товара на товарной бирже;

– об особенностях исполнения биржевых расчетных срочных сделок.

62. Расскажите о сторонах биржевой сделки – покупателе и продавце биржевого товара. Какова роль товарной биржи в организации их взаимоотношений?

63. Проведите анализ состояния и перспектив развития биржевой деятельности в Российской Федерации на примере товарных бирж.

64. Назовите федеральный орган исполнительной власти в области финансовых рынков по контролю и надзору за деятельностью товарных бирж, биржевых посредников и биржевых брокеров. Дайте его характеристику и полномочия.

65. В чем выражается государственный контроль за деятельностью товарных бирж? Сформулируйте понятие и цели государственного регулирования биржевого рынка.

66. Порядок и процедуры учреждения товарных бирж. Ликвидация товарных бирж.

67. Биржевой Совет: порядок формирования, состав и функции.

68. Что такое реестр внебиржевых договоров? Порядок ведения и требования, предъявляемые к нему.

69. Что понимается под торговой системой? Приведите примеры торговых систем и дайте их характеристику.

70. Назовите сходство и различие биржи и торговой системы,

как организаторов торговли.

71. Совершение каких действий и оказание каких услуг входит в компетенцию только биржи, и их не вправе совершать торговая система и почему?

72. Что понимается под управлением рисками? В чем заключается организация системы управления рисками? Какие требования, устанавливаемые Банком России, предъявляются к названной системе?

73. Что такое конфликт интересов в торговой деятельности?

74. Какие виды деятельности вправе совмещать организатор торговли, а какие нет?

75. Приведите понятие и назовите виды участников торгов. Дайте их характеристику.

76. Кто может быть допущен к участию в организованных торгах товаров?

77. В каком порядке заключаются договоры на организованных торгах?

78. В каких случаях и в каком порядке приостанавливаются и/или прекращаются организованные торги?

79. Каков порядок раскрытия (предоставления) информации и документов организатором торговли?

80. В чем назначение и смысл раскрытия (предоставления) информации?

81. Кто такой оператор товарных поставок? Дайте его правовую характеристику.

82. Кто такой центральный контрагент? Дайте характеристику его роли и места в торговле. Определите правовое положение. Кто им может быть? Каковы его функции? Какими нормативными актами это определено?

83. Каковы полномочия Банка России по регулированию и надзору за осуществлением деятельности по проведению организованных торгов?

84. Что представляет собой реестр лицензий бирж и торговых систем? Дайте характеристику данного документа. Кто его ведет? Каково содержание и назначение?

85. Как соотносятся между собой понятия «организатор торговли», «торговая система», «биржа»?

86. Принципы и порядок (процедуры) организации биржевых торгов. Организационноправовой механизм биржевых торгов.

87. Механизм осуществления торговой деятельности на товарных биржах.

88. На основе анализа устава конкретной товарной биржи (см.: сайты) дайте характеристику структуры управления и органов контроля биржи, их функции и полномочия, порядок

принятия решения.

89. Организационно-правовая структура товарных бирж. Органы управления и иные органы товарных бирж.

90. Проведите анализ правил биржевой торговли товарной биржи (см. сайт одной из товарных бирж).

91. Сформулируйте понятие маркетинга. Расскажите о роли и значении маркетинга в деятельности предпринимателя-товаропроизводителя.

92. Дайте определение и раскройте содержание понятия «право маркетинга».

93. Назовите виды маркетинга и укажите, чем обусловливается применение того или иного вида маркетинга.

94. Расскажите об основных направлениях правового обеспечения маркетинга. Дайте правовую характеристику каждого направления.

95. Расскажите о возможных организационных построениях службы маркетинга на предприятии. Охарактеризуйте их.

96. Что такое «паблик рилейшнз» («public relations»)?

97. Что такое бренд, и каковы его место и роль в системе маркетинга?

98. Клиринг – понятие и характеристика. Проанализируйте Закон РФ от 07.02.2011 № 7-ФЗ «О клиринге и клиринговой деятельности».

99. Дайте определение понятия «неттинг». Какие виды неттинга существуют? Дайте их характеристику.

Задания по комментированию норм права

1. Дайте комментарий п. 1 статьи 7 Конституции Российской Федерации: «Российская Федерация – социальное государство…..».

2. Дайте характеристику п. 1 статьи 8 Конституции Российской Федерации: «В Российской Федерации гарантируется единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности».

3. Прокомментируйте п.п. 1–4 ст. 1 Федерального закона от 28 декабря 2009 г. № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (Закона о торговле). Какие виды предпринимательской деятельности, кроме торговой, вы знаете? Регламентируются ли они отдельными (специальными) нормативными актами, как это сделано законодателем для торговой деятельности? На какие отношения, связанные с торговлей, не распространяется действие

Закона о торговле?

4. Дайте комментарий основным понятиям, используемым в ст. 2 Закона о торговле.

5. Дайте комментарий ст. ст. 1, 2, 3 Федерального закона от 21 ноября 2011 г. № 325-ФЗ «Об организованных торгах».

6. Прокомментируйте ст. ст. 1, 2,3 Федерального закона от 30 декабря 2006 г. № 271-ФЗ «О розничных рынках и о внесении изменений в Трудовой кодекс Российской Федерации».

7. Прокомментируйте ст. 1062 Гражданского Кодекса РФ. Выскажите свою точку зрения о необходимости признания и судебной защиты биржевых срочных сделок, не направленных на действительную поставку товаров (расчетные биржевые срочные сделки), и необходимости отграничения их от сделок из игр и пари.

8. Проанализируйте Уставы ОАО «РТС» и ЗАО «ММВБ» с точки зрения отражения в них требований действующего законодательства. Какие разделы должен содержать устав биржи?

9. Проанализируйте Правила биржевой торговли ОАО «РТС» или ЗАО ММВБ с точки зрения отражения в них требований действующего законодательства.

Задачи

1. Торговая сеть «Мюллер ГмбХ» заключила с ООО «Интер» договор поставки продовольственных товаров и договор оказания услуг по рекламе и продвижению поставляемых товаров. Согласно договору оказания услуг цена предоставляемых торговой сетью маркетинговых услуг определялась в процентах от объема поставки товара. При этом торговая сеть применяла различные размеры ставки (от 5 % до 15 %) для различных поставщиков. По результатам проверки Территориальное управление ФАС России признало торговую сеть нарушившей п. 1 ч. 1 ст. 13 Федерального закона от 26.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», вследствие чего компания была привлечена к административной ответственности по ч. 1 ст. 14.40 КоАП РФ. Торговая сеть не согласилась с таким решением и обратилась в арбитражный суд с заявлением о признании решения антимонопольного органа недействительным.

Ответьте на вопросы и приведите соответствующие аргументы:

Правомерно ли установление стоимости маркетинговых услуг в зависимости от товарооборота?

Регулируется ли действующим законодательством порядок

определения цен по договорам возмездного оказания рекламных и маркетинговых услуг?

Является ли дискриминацией установление различных цен на маркетинговые услуги для разных контрагентов?

2. Между ООО «Роза ветров» (исполнитель) и ЗАО «Ромашка» (заказчик) заключен договор об оказании маркетинговых услуг, согласно которому заказчик поручает, а исполнитель обязуется провести маркетинговые исследования рынка в сети магазинов исполнителя с целью определения уровня покупательского спроса на продукцию под торговыми марками заказчика посредством проведения информационных опросов среди населения и/или потенциальных покупателей, а также сбора информации по присутствию и объемам продаж продукции под торговыми марками заказчика в торговых точках исполнителя. Договор устанавливал обязанность исполнителя предоставлять заказчику ежемесячно не позднее 15 числа следующего месяца отчет о проводимом исследовании, однако конкретная форма отчета не была установлена договором. В отчетах, предоставленных ООО, содержались обобщенные данные о количестве проданной продукции, произведенной заказчиком. ЗАО посчитало, что ООО недобросовестно исполнило свои обязательства по проведению маркетингового исследования, так как в отчетах отсутствовала информация, необходимая для успешной разработки, производства и доведения до покупателя товаров, и обратилось к нему с претензией. ООО, ссылаясь на отсутствие согласованной формы отчета в договоре, считало себя добросовестно исполнившим обязательство.

Ответьте на вопросы и приведите соответствующие аргументы:

Что является предметом договора об оказании маркетинговых услуг (выполнение маркетинговых исследований)?

Должна ли проводиться приемка результатов маркетингового исследования? Каково ее правовое значение и форма проведения?

Составьте рекомендации для юридической службы по заключению договоров об оказании маркетинговых услуг (выполнение маркетинговых исследований), направленные на минимизацию правовых рисков. Проанализируйте существующую судебную практику.

3. ООО «Металлстрой», действуя в интересах и за счет компании Интертрейд ГмбХ (Intertrade GmbH) в соответствии с агентским договором, заключило с товарно-сырьевой биржей договор об оказании услуг по проведению организованных торгов. Однако к участию в организованных торгах алюминием

ООО «Металлстрой» товарно-сырьевой биржей допущено не было.

Какой порядок предусмотрен для формирования списка участников организованных торгов? Может ли иностранное юридическое лицо быть допущено к участию в организованных торгах?

Какие лица могут быть участниками организованных торгов в случае, если участник торгов действует в интересах и за счет другого лица?

Могут ли организатором торговли устанавливаться различные требования для участников организованных торгов?

4.[93] ОАО «Золото» заключило поставочный фьючерсный контракт на бирже со сроком поставки в январе следующего года. В декабре текущего года ОАО обратилось к контрагенту с требованием принять исполнение.

Возможно ли досрочное исполнение фьючерсного контракта?

5. 1 вариант. ОАО «Алюминий» заключило поставочный фьючерсный контракт на поставку алюминия. Биржа зарегистрировала сделку, контрагентом по сделке было выбрано ОАО «Вест». До наступления даты поставки ОАО «Вест» в порядке цессии уступило право требования поставки по фьючерсному контракту – ООО «Ост».

Возможна ли уступка прав требования по фьючерсному контракту?

Необходимо ли регистрировать изменение договора – перемену лица в обязательстве на бирже?

2 вариант. ОАО «Алюминий» заключило поставочный фьючерсный контракт на поставку алюминия. Биржа зарегистрировала сделку, контрагентом по сделке было выбрано ОАО «Вест». ОАО «Алюминий» до наступления даты исполнения по фьючерсного контракту заключило офсетную сделку (фьючерсный контракт на приобретение алюминия). Контрагентом по сделке было выбрано ЗАО «Норд».

Возможно ли исполнить обязательство из фьючерсного контракта путем совершения офсетной сделки?

Необходимо ли регистрировать изменение договора (фьючерсного контракта ОАО «Алюминий» – ОАО «Вест») и заключенную офсетную сделку (фьючерсный контракт ОАО «Алюминий» – ЗАО «Норд»)?

Прекратилось ли обязательство ОАО «Алюминий» по поставке алюминия?

6. ООО «Брокер» – брокер при заключении биржевой сделки, действуя от своего имени за счет клиента при приобретении биржевого товара по биржевой сделке, нарушил биржевой стоп-приказ клиента ((stop order) – приказ брокеру, который должен

быть исполнен по указанной или лучшей цене, но только после достижения ею определенного уровня), из-за чего клиент понес убытки.

Вышел ли брокер за пределы правоспособности?

Будет ли биржевая сделка признана недействительной или незаключенной?

Какие правовые последствия влечет признание биржевой сделки недействительной? Какие правовые последствия влечет признание биржевой сделки незаключенной?

7. Между компаниями А и Б был заключен на бирже договор поставки алюминия. В качестве базиса поставки на торгах была указана железнодорожная станция «Ангарск». Однако, согласно накладным, алюминий был поставлен из иного базиса. В тексте договора, который был подписан между компаниями по итогам торгов, условие о базисе поставки отсутствовало. Условия по срокам и количеству алюминия соблюдены.

Исполнен ли договор надлежащим образом?

8. Между компаниями А и Б был заключен на бирже договор поставки серебра. Поставщик отказался исполнять договор, ссылаясь на заключение договора с его стороны неуполномоченным лицом. Согласно Положению о биржевой торговле, сделки на бирже осуществляются с использованием электронной подписи. В качестве уполномоченного лица был зарегистрирован начальник отдела сбыта. Однако доверенность на осуществление сделок от имени компании прекратилась значительно раньше, и сделки заключал руководитель компании. По итогам торгов стороны обязаны подписать договор поставки нефтепродуктов стандартной формы, все договоры, заключенные ранее, были подписаны руководителем компании.

Правомерны ли действия поставщика?

9.[94] 1. Биржевые торги на биржевом рынке, организованном товарной биржей, открылись в 9-00.

2. В 10–00 Банк России отозвал у ООО «Брокер» лицензию на осуществление брокерской деятельности.

3. В период с 9-00 до 11–00 ООО «Брокер» заключило 52 биржевые сделки (биржевые наличные сделки с биржевыми товарами).

4. В 10–55 Товарная биржа была проинформирована Банком России об отзыве лицензии у ООО «Брокер».

Будут ли признаны незаключенными биржевые сделки, заключенные ООО «Брокер» на биржевом рынке, организованном товарной биржей в период с 9-00 до 9-59 (включительно), или указанные биржевые сделки будут признаны недействительными?

Будут ли признаны незаключенными биржевые сделки,

заключенные ООО «Брокер» на биржевом рынке, организованном товарной биржей в период с 10–00 до 11–00, или указанные биржевые сделки будут признаны недействительными?

Вправе ли Банк России привлечь ООО «Брокер» к административной ответственности за осуществление биржевой торговли – брокерской деятельности без лицензии в случае, если ООО «Брокер» не заключало биржевых сделок после 9-59 (включительно)?

Вправе ли Банк России привлечь ООО «Брокер» к административной ответственности за осуществление биржевой торговли – брокерской деятельности без лицензии в случае, если ООО «Брокер» заключало биржевые сделки после 9-59 (включительно)?

Вправе ли Банк России привлечь Товарную биржу к административной ответственности в случае, когда товарная биржа не приостановила допуск ООО «Брокер» к биржевым торгам после направления Банком России товарной бирже уведомления?

10. Товарная биржа вследствие несоблюдения Правил допуска биржевых товаров к торгам (Локальный акт биржи, утвержденный советом директоров биржи в соответствии с порядком утверждения локальных актов биржи, определенном Уставом товарной биржи, и зарегистрированный Банком России) не допустила к обращению биржевой товар, в связи с чем на товар была установлена монопольно высокая / монопольно низкая цена (не естественная монополия).

Вправе ли Банк России привлечь Товарную биржу к административной ответственности в случае, когда товарная биржа не допустила к обращению товар, в связи с чем на товар была установлена монопольно высокая / монопольно низкая цена?

Вправе ли Банк России привлечь лицо, которое производит товар, к административной ответственности в случае, когда товарная биржа вследствие несоблюдения Правил допуска биржевых товаров к торгам не допустила к обращению биржевой товар, в связи с чем на товар была установлена монопольно высокая / монопольно низкая цена?

Возможен ли допуск к биржевым торгам товаров, в отношении которых на рынке может быть установлена монопольно высокая / монопольно низкая цена?

11. 1. Биржевые торги на биржевом рынке, организованном товарной биржей, открылись в 9-00.

2. В 10–00 на товарной бирже произошел сбой Электронной торговой системы (ЭТС).

3. Работа ЭТС была восстановлена в 10–20. Данные ЭТС по состоянию на 10–00 были безвозвратно потеряны вследствие критической ошибки ЭТС. ЭТС была восстановлена по состоянию на 9-32.

4. К моменту технического сбоя ООО «Брокер» (10–00) было заключено 15 биржевых наличных сделок с биржевыми товарами (из них 14 биржевых сделок были заключены по состоянию на 9-29, 1 биржевая сделка была заключена в 9-45), все они были зарегистрированы в ЭТС, ни одна из них не была обработана в рамках клиринга Клиринговой организацией, к моменту технического сбоя (10–00) ООО «Брокер» было подано еще 5 биржевых рыночных заявок (из них 4 биржевые заявки были поданы в ЭТС по состоянию на 9-29, 1 биржевая заявка была подана в 9-55), ни одна из заявок не была исполнена, заявки были зарегистрированы в ЭТС.

5. В том же календарном году на товарной бирже произошел сбой Электронной торговой системы (ЭТС), который был устранен через 3 часа.

Вправе ли Банк России привлечь Товарную биржу к административной ответственности в случае приостановления биржевых торгов менее чем на 1 час?

Вправе ли Банк России привлечь Товарную биржу к административной ответственности в случае приостановления биржевых торгов на 3 часа?

Будет ли признана незаключенной биржевая сделка, заключенная ООО «Брокер» на биржевом рынке, организованном товарной биржей в 9-45, или указанная биржевая сделка будет признана недействительной при условии отсутствия в ЭТС данных о биржевых сделках, заключенных после 9-31 (включительно)?

Будут ли признаны незаключенными биржевые сделки, заключенные ООО «Брокер» на биржевом рынке, организованном товарной биржей в период с 9-00 до 9-29 (включительно), или указанные биржевые сделки будут признаны недействительными при условии наличия в ЭТС полных данных о биржевых сделках, заключенных до 9-30 (включительно)?

12. 1. Биржевые торги на биржевом рынке, организованном товарной биржей, открылись в 9-00.

2. В 10–00 на товарной бирже произошел сбой Электронной торговой системы (ЭТС).

3. Работа ЭТС была восстановлена в 10–20. Данные ЭТС по состоянию на 10–00 были безвозвратно потеряны в следствие критической ошибки ЭТС. ЭТС была восстановлена по состоянию на 9-32.

4. К моменту технического сбоя ООО «Брокер» (10–00) было заключено 15 биржевых наличных сделок с биржевыми товарами (из них 14 биржевых сделок были заключены по состоянию на 9-29, 1 биржевая сделка была заключена в 9-45), все из них были зарегистрированы в ЭТС, ни одна из них не была обработана в рамках клиринга Клиринговой организацией, к моменту технического сбоя (10–00) ООО «Брокер» было подано еще 5 биржевых рыночных заявок (из них 4 биржевые заявки были поданы в ЭТС по состоянию на 9-29, 1 биржевая заявка была подана в 9-55), ни одна из заявок не была исполнена, заявки были зарегистрированы в ЭТС.

Вправе ли ООО «Брокер» требовать от Товарной биржи возмещения убытков вследствие невозможности заключать биржевые сделки в период с 10–00 по 10–20 (если в Правилах биржевой торговли (Локальный акт биржи, утвержденный советом директоров биржи, в соответствии с порядком утверждения локальных актов биржи, определенном Уставом товарной биржи, и зарегистрированный Банком России) отсутствует норма, которая регулирует основания ответственности биржи вследствие сбоя ЭТС, однако между Товарной биржей и ООО «Брокер» был заключен договор оказания услуг, в котором есть норма об обязанности биржи по обеспечению бесперебойного доступа брокера к ЭТС (сбой произошел по причинам, независящим от Товарной биржи)?

Вправе ли ООО «Брокер» требовать от Товарной биржи возмещения убытков вследствие потери данных об 1 из заключенных биржевых сделок, зарегистрированной в ЭТС в 9-45, но не исполненной и не прошедшей клиринг (если в Правилах биржевой торговли (Локальный акт биржи, утвержденный Советом директоров биржи, в соответствии с порядком утверждения локальных актов биржи, определенном Уставом товарной биржи, и зарегистрированный Банком России) отсутствует норма, которая регулирует основания ответственности биржи вследствие сбоя ЭТС, однако между Товарной биржей и ООО «Брокер» был заключен договор оказания услуг, в котором есть норма об обязанности биржи по обеспечению бесперебойного доступа брокера к ЭТС (сбой произошел по причинам, независящим от Товарной биржи)?

Вправе ли ООО «Брокер» требовать от Товарной биржи возмещения убытков вследствие потери данных о биржевой заявке направленной в 9-55, зарегистрированной в ЭТС, но неакцептованной, в соответствии с которой не была заключена биржевая сделка (если в Правилах биржевой торговли (Локальный акт биржи, утвержденный советом директоров биржи,

в соответствии с порядком утверждения локальных актов биржи, определенном Уставом товарной биржи, и зарегистрированный Банком России) отсутствует норма, которая регулирует основания ответственности биржи в следствие сбоя ЭТС, однако, между Товарной биржей и ООО «Брокер» был заключен договор оказания услуг, в котором есть норма об обязанности биржи по обеспечению бесперебойного доступа брокера к ЭТС (сбой произошел по причинам, независящим от Товарной биржи)?

13. 1. Биржевые торги на биржевом рынке, организованном товарной биржей, открылись в 9-00.

2. В 10–00 на товарной бирже произошел сбой Электронной торговой системы (ЭТС).

3. Работа ЭТС не была восстановлена до конца биржевого торгового дня. Данные ЭТС были безвозвратно потеряны вследствие критической ошибки ЭТС. Биржевые торги не были возобновлены в текущий биржевой торговый день.

Может ли товарная биржа включить в Правила биржевой торговли норму об основаниях признания биржевой сделки незаключенной, если указанные основания прямо не предусмотрены Федеральным Законом «Об организованных торгах»?

Какие правовые последствия влечет признание биржевых торгов несостоявшимися (данные о биржевых торгах, которые начались в 9-00, полностью утеряны, работа ЭТС в день проведения торгов восстановлена не была, биржевые торги не были возобновлены)?

Деловая игра

Цель игры

1. Изучить порядок заключения биржевых сделок, порядок клиринга и расчетов по биржевым сделкам.

2. Научиться работать с локальными актами биржи, составлять договор о брокерском обслуживании.

Участники

1. Представители брокерских компаний – участники торговли (задача: изучить правила биржевой торговли в части направления биржевых заявок, изучить типовой договор о брокерском обслуживании) (примерно 10–20 студентов).

2. Администратор биржевых торгов (задача: обеспечить проведение биржевых торгов, изучить Федеральный закон «Об организованных торгах», правила биржевой торговли в части порядка организации, проведения биржевых торгов) – 1 студент.

3. Представитель регистрационной палаты (задача: изучить

порядок регистрации биржевых заявок и регистрации заключенных биржевых сделок, порядок ведения реестра биржевых заявок и реестра биржевых сделок, изучить локальные акты, касающиеся правового положения и функций регистрационной палаты биржи) (1 студент).

4. Представитель клиринговой палаты (задача: изучить правила клиринга, Федеральный закон «О клиринге и клиринговой деятельности», обеспечить осуществление процедуры клиринга, проинформировать участников торговли о целях и порядке осуществления клиринга, порядке осуществления расчетов) (1 студент).

Диспозиция

1. Биржевые торги проходят на Российской фондовой бирже.

2. Администратор биржевых торгов объявляет биржевые торги открытыми и разъясняет порядок начала биржевых торгов – открытия биржевой торговой сессии, рассказывает о правах и обязанностях участников торговли. Участники торговли задают вопросы администратору биржевой торговли.

3. Участники биржевой торговли предъявляют договор о брокерском обслуживании, составленный и подписанный с клиентом.

4. Участники биржевой торговли направляют биржевые заявки регистрационной палате, представитель регистрационной палаты разъясняет порядок направления биржевых заявок, раскрывает порядок ведения реестра биржевых заявок. Участники биржевой торговли задают вопросы.

5. Биржевые торги объявляются закрытыми администратором биржевых торгов.

6. Представитель клиринговой палаты раскрывает права и обязанности участников торговли – участников клиринга при проведении клиринга, раскрывает порядок проведения клиринга и последующих расчетов.

7. Участники торговли задают вопросы.

Задание

Изучить вышеназванные акты (в том числе, Федеральный закон «Об организованных торгах», Федеральный закон «О клиринге и клиринговой деятельности»).

Задания для внеаудиторной работы

Задания по обобщению судебной практики

1. Проведите анализ и обобщение судебной практики по делам, связанным с биржевой торговлей.

2. Проведите анализ и обобщение судебной практики по

делам, связанным с организованными торгами.

3. Задания по составлению документов.

4. Составьте договор между клиентом и брокером об оказании брокерских услуг.

5. Проанализируйте правила осуществления биржевой торговли и составьте биржевой контракт на поставку биржевого товара (наличный или срочный (фьючерсный контракт) – проанализировав спецификацию биржевого контракта).

Темы рефератов

1. Понятие, структура и инфраструктура товарного рынка.

2. Роль и значение товарных рынков в системе рыночной экономики.

3. Понятие и содержание рыночной экономики; соотношение с понятиями «рынка», «товарного обращения».

4. Понятие, роль и место торговой деятельности (торговли) в системе видов предпринимательской деятельности.

5. Понятие и виды правовых форм обмена товарами в рыночной экономике.

6. Характеристика и сферы действия (применения) Закона «Об организованных торгах».

7. Понятие и виды организованных торгов. Их сходство и различие.

8. Товарная биржа. Понятие, правовое положение, инфраструктура.

9. Государственное регулирование биржевого рынка.

10. Правовое регулирование заключения и исполнения биржевых сделок.

11. Биржевой наличный рынок и заключаемые на нем сделки.

12. Биржевой срочный рынок и заключаемые на нем сделки.

13. Правовое регулирование деятельности профессиональных участников биржевого товарного рынка. Понятие и виды.

14. Торговая система. Понятие и виды.

15. Полномочия Банка России по регулированию и надзору за осуществлением деятельности по проведению организованных торгов.

16. Понятие и виды маркетинга. Правовое обеспечение маркетинга.

17. «Паблик рилейшинз» – что это такое?

18. Бренд: и роль и место в системе маркетинга.

19. Понятие и правовая характеристика клиринга.

20. Понятие и правовая характеристика неттинга.

Контрольные вопросы

1. Что такое товар, как экономическая категория? Какие правовые характеристики товара вы знаете?

2. Как соотносятся между собой экономико-правовые категории «вещи» (имущество), «товар», «невещественные материальные объекты».

3. Что такое рынок? Какие виды рынков вы знаете? Раскройте экономические и правовые аспекты этого явления. Назовите нормативные акты, в названии которых употребляется слово «рынок» или производные от него, назовите статьи нормативных актов, в которых употребляется это слово, и дайте их характеристику.

4. Какие социально-экономические условия, создаваемые государством, являются предпосылками возникновения рыночных отношений?

5. Как вы понимаете выражение «социально ориентированная рыночная экономика» (ст. 7 Конституции РФ)?

6. Назовите фундаментальные, основополагающие экономические понятия рынка и покажите, как они преломляются и употребляются в российском законодательстве? Дайте их характеристику.

7. Какие виды товарных рынков вы знаете?

8. Что такое коммерция? Как данное понятие соотносится с понятием торговли?

9. Какие виды торговли вы знаете? Дайте их характеристику.

10. Кто такие организаторы торгов: понятие и виды; отличительные признаки.

11. Что такое торги? Какие виды торгов вы знаете? Дайте определение и характеристику каждому из видов торгов.

12. Что понимается под торговой системой?

13. Биржа и торговая система: сходство и различие.

14. Какие правовые формы обмена товарами в рыночной экономике вы знаете? Назовите их, а также нормативные акты, регламентирующие эти отношения.

15. Что такое биржа? Какие виды бирж вы знаете?

16. Что такое биржевой товарный рынок? Дайте характеристику внебиржевого товарного рынка.

17. Биржевое законодательство Российской Федерации и зарубежных государств: сравнительно-правовой анализ.

18. Какие функции выполняют биржи в рыночной экономике?

19. Расскажите, как создаются и функционируют товарные биржи (правовые аспекты).

20. Какие формы и методы применяет государство (федеральный орган исполнительной власти) по контролю и надзору за деятельностью товарных бирж?

21. Как осуществляются биржевые торги?

22. Как функционируют товарные биржи? Механизм организации и проведения биржевых торгов.

23. Что такое структура товарных рынков?

24. Что понимается под инфраструктурой товарных рынков?

25. Что такое биржевая сделка? В чём её отличие и особенности?

26. Какие виды биржевых сделок вы знаете? Дайте определение. Чем они отличаются друг от друга с точки зрения прав и обязанностей сторон, механизма их исполнения и т. п.?

27. Кто является участниками биржевых торгов? Дайте их характеристику.

28. Кого мы, согласно законодательству Российской Федерации, называем профессиональными участниками биржевых торгов? Как определяется их правовой статус? Назовите нормативные акты и дайте их комментарий с приведением конкретных примеров из практики.

29. Что такое маркетинг? Что такое «рынковедение»? Дайте характеристику, выделите сходства и различия.

30. Какие виды маркетинга вы знаете? В чём их особенности?

31. Как вы понимаете выражение «правовое обеспечение маркетинга»? Каково его содержание?

32. Что такое «паблик рилейшнз» (public relations)? Есть ли правовые аспекты у этого явления? Если да, то дайте их характеристику.

33. Бренд. Брендинг. Что это такое? В чём заключается роль права в регулировании отношений в этой сфере?

Тема 16
Правовое регулирование организации и функционирования энергетических рынков

Литература

Основная

1. Бушуев В. В., Конопляник А. А., Миркин Я. М. Цены на нефть: анализ, тенденции, прогноз. М., ИД Энергия. 2013.

2. Вершинин А. П. Система и систематизация энергетического законодательства. Правоведение 2009. № 2.

3. Вершинин А. П. Энергетическое право: Учеб. – практ. курс. СПб., 2007.

4. Гаврилина Е. А., Лахно П. Г. Правовое обеспечение становления и развития энергетических рынков (нефти, нефтепродуктов и природного газа) // Предпринимательское право. 2009. № 3.

5. Городов О. А. Введение в энергетическое право. Учебное пособие. М., 2012

6. Государственное ценовое регулирование рынков электрической энергии и мощности. Учебно-методическое пособие. Отв. ред. И. В. Редькин. М., 2012.

7. Грищенко А. И., Зиноватный П. С. Энергетическое право России. М., 2008.

8. Гудков И. В. Газовый рынок Европейского Союза. Правовые аспекты создания и функционирования. М., 2007.

9. Договоры в предпринимательской деятельности. Глава 3. Договор энергоснабжения. (автор В. В. Витрянский) / Отв. ред. Е. А. Павлодский, Т. Л. Левшина; Ин-т законод. и сравнит, правоведения. – М.: Статут. 2008

10. Канделаки Т. Л. Нефтяной рынок – тенденции спроса и предложения // ИнфоТЭК: аналитика, документы, факты. 2009. № 5.

11. Лапач Л. В. Энергия и мощность как объекты гражданских прав // Закон. 2008. № 5.

12. Лахно П. Г. Энергетическое право Российской Федерации: становление и развитие. М., 2014.

13. Лахно П. Г. Энергия, энергетика и право // Энергетическое право. 2006. № 1.

14. Репина А. А. Правовая природа генерирующей мощности // Законодательство. 2008. № 4. С. 19.

15. Селиверстов С. С., Гудков И. В. Энергетическое право

Европейского Союза. М., 2014.

16. Тарасов И. Н. Разрешение споров в электроэнергетике. М., 2012.

17. Цена энергии. Международные механизмы формирования цен на нефть и газ. Секретариат Энергетической хартии. 2007.

18. Шевченко Л. И. Договорные отношения в сфере энергетики. М., 2015.

19. Шилохвост О. Ю. Спорные вопросы судебной практики по договорам энергоснабжения. М., 2012

20. Энергетическое право России и Германии: сравнительно-правовое исследование. М., 2011.

21. Энергетическое право. Учебник. Общая часть. Особенная часть. Под ред. д.ю.н. Романовой В. В. М., 2014.

Дополнительная

1. Агарков М. М. Подряд. Текст и комментарий к ст. 220–235 Гражданского кодекса. М., 1924.

2. Актуальные вопросы правового регулирования и правоприменения в электроэнергетике. СПб., ООО «Гелиос-медиа», 2002.

3. Алекперов В. Ю. Нефть России: взгляд топ-менеджера. М., 2001.

4. Андреев А. Ф., Лопатин С. Г., Маккавеев М. В., Победоносцев Н. Н. Основы менеджмента (нефтяная и газовая промышленность). Учебник. М., 2007.

5. Баранов В. Н. Биржевая торговля газом в России: прикладные аспекты развития // Энергетическое право. 2007. № 1.

6. Белоглавек А. И. Международно-правовая защита инвестиций в области энергетики. Киев. 2011.

7. Белых В. С., Винниченко С. И. Правовое регулирование цен и ценообразования в Российской Федерации: Учебно-практическое пособие. М., Норма, 2002.

8. Блинкова Е. В. Договор водоснабжения в российском гражданском праве. Рязань. 2001.

9. Блинкова Е. В. Юридическая конструкция договора водоснабжения. Юрист. 2002. № 1.

10. Блинкова Е. В., Чибис А. В. Гражданско-правовое регулирование теплоснабжения. М., 2007.

11. Браун Ст. Л., Эррера Ст. Торговля фьючерсами и опционами на рынке энергоносителей, М., 2004.

12. Бушуев В. В. Циклический характер конъюнктуры мирового нефтегазового рынка. М., 2004.

13. Василевская Д. В., Лаевская Н. В. Участок недр как объект регулирования законодательства о недрах. М., 2014.

14. Витрянский В. В. Договор энергоснабжения и структура договорных связей по реализации и приобретению электроэнергии // Хозяйство и право. 2005. № 3.

15. Волков Д. Либеральное регулирование. Корпоративный журнал ОАО «Газпром». 2009. № 11.

16. Воронин А. Ю., Маликова О. И. Глобализация энергетических рынков и экономический рост в России. 2-е изд. – СПб.: Коста, 2010.

17. Гительман Л. Д., Ратников Б. Е. Энергетический бизнес. М., 2008.

18. Гладков А. С. Нужно ли принятие подзаконных актов к Закону «Об экспорте газа»? Энергетическое право. 2007. № 1. С. 31–35.

19. Глобализация рынка природного газа: возможности и вызовы для России / Науч. рук. С. В. Жуков. М., 2010.

20. Голицын М. В., Голицын А. М., Пронина Н. М. Альтернативные энергоносители. Наука. М., 2004.

21. Гончаренко И. А. Правовое регулирование налогообложения разработки месторождений нефти и газа в Российской Федерации и зарубежных странах. Учебное пособие. М., 2009.

22. Городов О. А. Договоры в сфере электроэнергетики. М., 2007.

23. Городов О. А. О системе договоров, заключаемых в отдельных отраслях энергетики. Закон. № 1. 2015. С. 38–44.

25. Государственное регулирование рынка нефти и газа в Российской Федерации: Сб. нормативных правовых актов. М., 2005.

26. Грищенко А. И. Правовое регулирование в области использования атомной энергии. // Энергетическое право. 2004. № 1.

27. Гудков И. В. Российский концептуальный подход и Договор к Энергетической Хартии. // Нефть, Газ и Право. 2009 № 6., 2010. № 1.

28. Дегтярева О. В. Особенности биржевых операций в сфере топливно-энергетического комплекса: Учеб. пособие. М., 2004.

29. Договор к Энергетической Хартии: путь к инвестициям и торговле для Востока и Запада. Редактор русского издания Андрей Конопляник. М, 2002.

30. Долгополов А. И. Правовые основы регулирования деятельности субъектов оперативнодиспетчерского управления. // Энергетик. 2004. № 3.

31. Жильцов С. С., Григорьянц В. Е., Ишин А. В. Сланцевый газ: факты, оценки, прогнозы. Симферополь. 2012.

32. Завальный П. Мировой газовый рынок и газовая отрасль в России: тенденции развития. // Газовый бизнес. 2013. № 4–5.

33. Зайченко Н. Электрическая энергия в гражданском праве: проблемы определения и классификации. // Хозяйство и право. 2007. № 12.

34. Захаров Ю. Ю. Правовые аспекты реформирования электроэнергетики. М., 2005.

35. Изотова А. В. Основные направления в развитии государственного регулирования цен на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации. // Закон. № 1., 2015. С. 55–61.

36. Исполинов А. С., Двенадцатого Т. И. Долгосрочные газовые контракты в практике ЕС: перспективы на будущее или будущее без перспектив? // Закон. № 1, 2015. С. 84–95.

37. Инвестиционный климат и структура рынка в энергетическом секторе России. Под ред. Ю. А. Ершова, Е. Л. Яковлевой. М., 2005.

38. Карпова Н. С., Лавров С. Н., Симонов А. Г. Международные газовые проекты России. Европейский альянс и стратегические альтернативы. М., 2014.

39. Кирюхина Е. В. Электрическая мощность как особый товар. // Предпринимательское право. Специальный выпуск. 2008.

40. Клаус В. Синяя, но не зелёная планета! Что под угрозой – климат или свобода? М., 2009.

41. Клеандров М. И. Нефтегазовое законодательство в системе российского права. Новосибирск. Наука. 1999.

42. Козлов С. В. Становление и развитие биржевой торговли природным газом в Российской Федерации: правовые аспекты. // Научный журнал Российского газового общества. № 1. 2014. С. 19–24.

43. Козлов С. В. Биржевая торговля природным газом как этап либерализации российского газового рынка. // Правовой энергетический форум. 2014. № 1. С. 47–51.

44. Козлов С. В. Правовое регулирование внутренней торговли на рынках нефти и нефтепродуктов. // Правовой энергетический форум. 2014. № 3. С. 54–58.

45. Конопляник А. А. Россия на формируемом евразийском энергетическом пространстве: проблемы конкурентоспособности. М., 2004.

46. Конопляник А. А. Эволюция ценообразования на газ в континентальной Европе. // Газовый бизнес. 2009, № 3–4.

47. Копылов А. Е. Экономика ВИЭ. М., 2015.

48. Корнеев С. М. Договор о снабжении электроэнергией

между социалистическими организациями. М., 1956.

49. Корнеев С. М. Юридическая природа договора энергоснабжения // Закон. 1995. № 7.

50. Красник В. В. Секреты выживания потребителей на рынке электрической энергии: подключение к электросетям в условиях ограничений: Практ. пособие. М., 2008.

51. Крассов Е. О. Договор о присоединении к торговой системе оптового рынка электрической энергии// Журнал российского права. 2008. № 1.

52. Кузьмин Э. Л., Каграманов А. К. Глобальная энергетическая безопасность и трубопроводный транспорт. Политико-правовые аспекты. М., 2009.

53. Курбанов Р. А. Правовое регулирование иностранных инвестиций в нефтяной и газовой промышленности. М., 2005.

54. Лахно П. Г. Принципы энергетического законодательства. Предпринимательское право в рыночной экономике / Под ред. Е. П. Губина, П. Г. Лахно. М., 2004.

55. Лахно П. Г. Основные понятия энергетического права. В кн.: Творческое наследие академика В. В. Лаптева и современность. М., 2014.

56. Логофет Д. Д. Юридический статус магистральный нефтепроводов. //Хозяйство и право. 2001. № 12.

57. Маликова О. И. Трансформация структуры европейского энергетического рынка: макроэкономические последствия для России. М., Проспект. 2013.

58. Матишев В. А., Фукс И. Г. От газовых фонарей к суперкомпании мирового класса. // Фактор. 1998. № № 5, 6.

59. Матиящук С. В. Электрическая энергия и мощность как особые объекты гражданского оборота: вопросы теории и практики // Журнал российского права. 2008. № 12.

60. Матиящук С. В. Рынок мощности: сущность и правовая природа. // Законодательство. 2009, № 3.

61. Матиящук С. В. Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации. Постатейный комментарий к Федеральному закону. М., 2010.

62. Мечетный Б. С. Правое регулирование газоснабжения населения в Российской Федерации: комплексное исследование. М., 2008.

63. Митрова Т., Белова М. Газовый рынок Европы: спот VS. Долгосрочные контракты. М., Энергетический центр Сколково. 2012.

64. Мун Д. В. Перспективы развития биржевой торговли на рынках нефти и нефтепродуктов в России: Автореф. дис… канд.

экон. наук. М., 2003.

65. Ньюшлосс Дж. Конкурентный рынок газа в России. // Энергорынок. 2007. № 2.(39)

66. Певзнер М. Е. Правовые проблемы угольной промышленности современной России. // Энергетическое право. 2004. № 2.

67. Перчик А. И. Правовые проблемы развития трубопроводного транспорта в России. // Нефть. Газ и Право. 2005. № 5.

68. Перчик А. И. Трубопроводное право. М., 2002.

69. Петров А., Чёрный Б. Создание биржевых механизмов рынка газа в России и доминирующие тенденции мировых рынков. // Рынок ценных бумаг. 2009. № 17.

70. Победоносцев К. П. Курс гражданского права. Часть третья: Договоры и обязательства. М., 2003.

71. Постатейный научно-практический комментарий к Федеральному закону «Об электроэнергетике» / Под общ. ред. В. Ю. Синюгина. М., 2003.

72. Доклад начальника Управления по организации электронных форм торговли газом ООО «Межрегионгаз» А. А. Петрова. «Внутренний российский рынок газа: стратегия, модели и тенденции развития» на VII Всероссийском энергетическом форуме «ТЭК России в XXI веке», апрель 2009 года. Сборник итоговых материалов VII Всероссийского энергетического форума «ТЭК России в XXI веке. http://iprr.ru/index.php?option=com_content&task=view& id = 144&Itemid=63

73. Редькин И. В. О концептуальных проблемах и задачах правового регулирования рынка электроэнергии. // Закон. № 1. 2015. С. 45–54.

74. Салиева Р. Н. Правовое обеспечение развития предпринимательства в нефтегазовом секторе экономики. Новосибирск. Наука. 2001.

75. Сборник нормативных актов по реформированию и функционированию электроэнергетики Российской Федерации. М., 2008.

76. Свирков С. А. Договорные обязательства в электроэнергетике. М., 2006.

77. Свирков С. А. Основные проблемы гражданско-правового регулирования энергии. М., 2013

78. Сейнароев Б. М. Договор энергоснабжения // Вестник ВАС РФ. 2000. № 6–7.

79. Сейнароев Б. М. Правовые вопросы договора на снабжение электроэнергией предприятий и организаций. – Алма-Ата, 1975.

80. Селиверстов С. С. Энергетическая безопасность

Европейского Союза. (Международноправовые аспекты). М., 2007.

81. Селиверстов С. С. Проект Конвенции по обеспечению международной энергетической безопасности – новый энергетический миропорядок? // Юрист. 2011. № 11. С. 31–38.

82. Ситарян С. А. (ред.) Россия на мировых рынках традиционной и новой энергетики. М., 2008.

83. Ситников С. Л. Договор транспортировки нефти посредством системы магистральных нефтепроводов: теория и практика применения//Нефть. Газ и Право. 2004. № 4.

84. Стребков Д. С. Перспективы использования возобновляемой энергетики в России // Энергетическое право. 2004. № 2.

85. Сухецкий С. П. Нефтяной бизнес. М., 2008.

86. Радаев В. В. Социология рынков: формирование нового направления. М., 2003.

87. Тетельмин В. В., Язев В. А. Нефтегазовое дело. Полный курс. Долгопрудный. 2009.

88. Тукенов А. А. Рынок электроэнергии: от монополии к конкуренции. М., 2005.

89. Хлебников В. В. Организованный рынок электроэнергии в России: проблемы реформирования и перспективы развития. М., 2002.

90. Хлебников В. В. Формы и перспективы развития конкурентного оптового рынка электроэнергии в России. М., 2003.

91. Хренков Р. Свободный газ. Корпоративный журнал ОАО «Газпром». 2009. № 11.

92. Шафир А. М. Энергоснабжение предприятий (правовые вопросы). М., Юридическая литература, 1990.

93. Шершеневич Г. Ф. Учебник русского гражданского права. Т. 2. М., 2005.

94. Шкута А. Европейский вектор газовой стратегии России. М., 2008.

95. Энергетика и право / Под ред. П. Г. Лахно. М., 2008.

96. Энергетика и право / Под ред. П. Г. Лахно. Вып. 2. М., 2009.

97. Яхонтова А. А. Правовое регулирование газоснабжения в Российской Федерации (гражданско-правовой аспект). Автореферат дис. канд. юрид. наук. М., 2005.

98. Cameron P. D. Competition in Energy Markets. Law and Regulation in the European Union. Second Edition. Oxford. 2007.

99. Deutsch-Russisches Energierecht. Ein Rechtsvergleich. Herausgeber: Franz Jürgen Säcker/Petr G. Lakhno, Beck Verlag, München, 2010.

Нормативные акты и официальные документы

1. Конституция РФ – п. «и» ст. 71, ст. 72–74.
2. Гражданский кодекс РФ – гл. 30 (ст. 539–548).
3. Налоговый кодекс РФ.
4. Таможенный кодекс Таможенного Союза.
5. Жилищный кодекс РФ.
6. Закон РФ от 7 февраля 1992 г. № 2300-I «О защите прав потребителей».
7. Федеральный закон от 17 августа 1995 г. № 147-ФЗ «О естественных монополиях».
8. Федеральный закон от 21 ноября 1995 г. № 170-ФЗ «Об использовании атомной энергии».
9. Федеральный закон от 20 июня 1996 г. № 81 №ФЗ (ред. 30.12.2008 г.) «О государственном регулировании в области добычи и использования угля, об особенностях социальной защиты работников организаций угольной промышленности».
10. Федеральный закон от 26 января 1996 г. № 15-ФЗ «О введении в действие части второй Гражданского кодекса Российской Федерации».
11. Федеральный закон от 31 марта 1999 г. № 69-ФЗ «О газоснабжении в Российской Федерации».
12. Федеральный закон от 27 декабря 2002 г. № 184-ФЗ «О техническом регулировании».
13. Федеральный закон от 26 марта 2003 г. № 35-ФЗ «Об электроэнергетике».
14. Федеральный закон от 26 марта 2003 г. № 36-ФЗ «Об особенностях функционирования электроэнергетики в переходный период и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых законодательных актов Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона «Об электроэнергетике».
15. Федеральный закон от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
16. Федеральный закон от 4 ноября 2007 г. № 250-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с осуществлением мер по реформированию единой энергетической системы России».
17. Федеральный закон от 18.07.2006 г. № 117-ФЗ «Об экспорте газа».
18. Федеральный закон от 23.11.2009 г. № 261-ФЗ «Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты

Российской Федерации».

19. Федеральный закон от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении».

20. Указ Президента РФ от 4 июня 2008 г. № 889 «О некоторых мерах по повышению энергетической и экологической эффективности российской экономики».

21. Указ Президента РФ от 22.11.2012 № 1567 «Об открытом акционерном обществе «Российские сети».

22. Постановление Правительства Российской Федерации от 12 июля 1996 г. № 793 «О федеральном (общероссийском) оптовом рынке электрической энергии (мощности)» (вместе с «Основными принципами функционирования и развития федерального (общероссийского) оптового рынка электрической энергии (мощности)»).

23. Постановление Правительства РФ от 2 сентября 2006 г. № 534 «О проведении эксперимента по реализации газа на электронной торговой площадке».

24. Постановление Правительства РФ от 10 декабря 2007 г. № 851 «О продолжении эксперимента по реализации газа на электронной торговой площадке в 2008 году».

25. Постановление Правительства РФ от 28 мая 2007 г. № 333 «О совершенствовании государственного регулирования цен на газ».

26. Постановление Правительства РФ от 5 июня 2007 г. № 350 «Об организации мероприятий по закупке и поставке нефти и нефтепродуктов через товарные биржи».

27. Постановление Правительства РФ от 11 июля 2001 г. № 526 «О реформировании электроэнергетики Российской Федерации».

28. Постановление Правительства РФ от 27.12.2010 № 1172 «Об утверждении Правил оптового рынка электрической энергии и мощности и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации по вопросам организации функционирования оптового рынка электрической энергии и мощности»

29. Постановление Правительства РФ от 21 января 2004 г. № 24 «Об утверждении стандартов раскрытия информации субъектами оптового и розничных рынков электрической энергии».

30. Постановление Правительства РФ от 27 декабря 2004 г. № 854 «Об утверждении Правил оперативно-диспетчерского управления в электроэнергетике».

31. Постановление Правительства РФ от 27 декабря 2004 г. № 861 «Об утверждении правил недискриминационного доступа к

услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, правил недискриминационного доступа к услугам по оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике и оказания этих услуг, правил недискриминационного доступа к услугам администратора торговой системы оптового рынка и оказания этих услуг и правил технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, объектов по производству электрической энергии, а также объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих сетевым организациям и иным лицам, к электрическим сетям».

32. Постановление Правительства РФ от 31 августа 2006 г. № 529 «О совершенствовании порядка функционирования оптового рынка электрической энергии (мощности)».

33. Постановление Правительства РФ от 04.05.2012 № 442 «О функционировании розничных рынков электрической энергии, полном и (или) частичном ограничении режима потребления электрической энергии»(вместе с «Основными положениями функционирования розничных рынков электрической энергии», «Правилами полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии»)

34. Постановление Правительства РФ от 22.10.2012 № 1075 «О ценообразовании в сфере теплоснабжения» (вместе с «Основами ценообразования в сфере теплоснабжения», «Правилами регулирования цен (тарифов) в сфере теплоснабжения», «Правилами установления долгосрочных параметров регулирования деятельности организаций в отнесенной законодательством Российской Федерации к сферам деятельности субъектов естественных монополий сфере теплоснабжения и (или) цен (тарифов) в сфере теплоснабжения, которые подлежат регулированию в соответствии с перечнем, определенным статьей 8 Федерального закона «О теплоснабжении», «Правилами определения стоимости активов и инвестированного капитала и ведения их раздельного учета, применяемые при осуществлении деятельности, регулируемой с использованием метода обеспечения доходности инвестированного капитала», «Правилами заключения долгосрочных договоров теплоснабжения по ценам, определенным соглашением сторон, в целях обеспечения потребления тепловой энергии (мощности) и теплоносителя объектами, потребляющими тепловую энергию (мощность) и теплоноситель и введенными в эксплуатацию после 1 января 2010 г…», «Правилами распределения удельного расхода топлива при производстве электрической и тепловой энергии в режиме комбинированной выработки электрической и тепловой

энергии»).

35. Постановление Правительства РФ от 28 июня 2008 г. № 476 «О внесении изменений в некоторые постановления Правительства Российской Федерации по вопросам организации конкурентной торговли генерирующей мощностью на оптовом рынке электрической энергии (мощности)».

36. Постановление Правительства Российской Федерации от 16 мая 2014 г. № 451 «Об утверждении Правил учета нефти».

37. Распоряжение Правительства РФ от 8 января 2009 г. № 1-р «Об Основных направлениях государственной политики в сфере повышения энергетической эффективности электроэнергетики на основе использования возобновляемых источников энергии на период до 2020 года».

38. Энергетическая стратегия Российской Федерации на период до 2030 г. Утверждена Распоряжением Правительства РФ 13 ноября 2009 г. № 1715-р.

39. Распоряжение Правительства РФ от 01.12.2009 № 1830-р «Об утверждении плана мероприятий по энергосбережению и повышению энергетической эффективности в Российской Федерации».

41. Распоряжение Правительства РФ от 03.04.2013 № 511-р «Об утверждении Стратегии развития электросетевого комплекса Российской Федерации».

42. План мероприятий по энергосбережению и повышению энергетической эффективности в Российской Федерации, направленных на реализацию Федерального закона «Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации».

43. Приказ Минтопэнерго РФ от 05.10.1995 № 208 «О введении в действие Положения о приеме и движении нефти в системе магистральных нефтепроводов» (вместе с «Положением…..», утв. Минтопэнерго РФ 01.09.1995).

44. Положение «О приеме и движении нефти в системе магистральных нефтепроводов» (с изм. и доп. от 20 февраля 1997 г.).

45. Модельный закон СНГ «О трубопроводном транспорте» Постановление от 19 апреля 2001 г. № 17-5 XVII Пленарного заседания Межпарламентской Ассамблеи государств-участников СНГ. (ИБ МПА СНГ. 2001. № 27).

46. Концептуальный подход к новой правовой базе международного сотрудничества в сфере энергетики (цели и принципы) // http://archive.kremlin.rU/text/docs/2009/04/215303.shtmI#

47. Концепция Мирового Энергетического Кодекса. Содержание и институты. Российское газовое общество. М., 2009.

48. Закон города Москвы от 5 июля 2006 г. № 35 «Об энергосбережении в городе Москве».

49. Договор к Энергетической Хартии (Лиссабон, 1994 г.) и связанные с ним документы. Брюссель: Секретариат Энергетической Хартии. 2004.

50. Договор о Евразийском экономическом союзе.

51. Приложение № 20 к Договору о Евразийском экономическом союзе «Протокол о единых принципах и правилах регулирования деятельности субъектов естественных монополий».

52. Приложение № 21 к Договору о Евразийском экономическом союзе «Протокол об обеспечении доступа к услугам субъектов естественных монополий, включая основы ценообразования и тарифной политики».

53. Приложение № 22 к Договору о Евразийском экономическом союзе «Протокол о правилах доступа к услугам субъектов естественных монополий в сфере транспортировки газа по газотранспортным системам, включая основы ценообразования и тарифной политики».

54. Приложение № 23 к Договору о Евразийском экономическом союзе «Протокол о порядке организации, управления, функционирования и развития общих рынков нефти и нефтепродуктов».

Судебная практика

1. Определение Верховного суда РФ № КАС04-15 от 12.02.2004.

2. Определение Верховного суда РФ № 91 пв-03 от 04.02.2004.

3. Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 4 февраля 2003 г. № 11636/02.

4. Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 3 февраля 2004 г. № 12343/03.

Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения

1. Что такое энергия? Какие виды энергии вы знаете? Назовите их и дайте характеристику.

2. Какие разработанные в юридической доктрине концепции правового определения энергии вы знаете? Назовите их. Кто их авторы? Дайте научно-практическую характеристику каждой из

концепций. Каковы с вашей точки зрения возможности и пределы правового регулирования энергетических отношений?

3. Что такое источники энергии? Какие виды источников энергии вы знаете? Назовите их и дайте правовую характеристику (юридическую квалификацию), исходя из того, что каждый источник энергии (энергоноситель) имеет свой политический, экономический и правовой интерес.

4. Как вы понимаете выражение «право первичных источников энергии»?

5. Что такое носители энергии (энергоносители)? Какие виды носителей энергии вы знаете?

6. Что такое «юридическая привязка» применительно к правовому регулированию энергетических отношений?

7. Что такое возобновляемые источники энергии? Назовите их. Дайте понятие и правовую характеристику.

8. Какое место занимает «энергия» в широком спектре материальных объектов права, применительно к ст. 128 ГК РФ, в других отраслях права и законодательства (конституционное, административное, налоговое, таможенное, уголовное)?

9. Что такое мощность? Является ли мощность по законодательству Российской Федерации товаром?

10. Что такое энергетика? Дайте характеристику понятия «федеральные энергетические системы», содержащегося в п. «и» ст. 71 Конституции РФ. Сформулируйте понятие и расскажите о видах федеральных энергетических систем. Охарактеризуйте правовой статус «федеральных энергетических систем».

11. Что такое топливно-энергетический комплекс Российской Федерации? Дайте определение, назовите составляющее его содержание. Расскажите об организационно-управленческой структуре ТЭК России.

12. Что такое энергоэффективность? Как она соотносится с понятием «энергосбережение»? В каких нормативных актах и каким образом регламентируются названные понятия?

13. Что такое топливно-энергетический баланс? Дайте его правовую характеристику.

14. Что такое энергетический рынок? Дайте его понятие. Какова правовая структура энергетических рынков?

15. Какие виды энергетических рынков вы знаете?

16. Что понимается под инфраструктурой оптового рынка электрической энергии?

17. Какие организации (в том числе коммерческие) составляют инфраструктуру рынка электрической энергии?

18. Что такое договор присоединения к торговой системе оптового рынка? Дайте его юридическую квалификацию.

19. Что представляет собой система договоров, обеспечивающих функционирование оптового рынка электрической энергии?

20. Какова структура договорных связей на оптовом рынке электрической энергии?

21. Что такое розничный рынок электрической энергии? Дайте его правовую характеристику.

22. Энергетическое законодательство: понятие, содержание, становление и развитие:

а) российская доктрина права;

б) англо-саксонская (преимущественно США);

в) европейская (континентальная, преимущественно ФРГ);

г) правовая доктрина Евразийского экономического союза;

д) правовая доктрина Европейского Союза.

23. В чем, с точки зрения объектов и содержания, заключаются особенности энергетического законодательства (техника, технология, требования законов естественных наук)?

24. Реформирование электроэнергетики в России: цель и средства. Роль права и законодательства. Дайте характеристику «правового поля» предпринимательской деятельности в энергетике вообще и в электроэнергетике, в частности.

25. Охарактеризуйте особенности правового регулирования предпринимательской деятельности в области электроэнергетики в Российской Федерации с учетом технологической и правовой организации бизнеса:

а) в сфере электросетевого хозяйства:

– правовой статус ПАО «Российские сети»;

– правовой статус ПАО «Федеральная сетевая компания Единой энергетической системы («ФСК ЕЭС»)»;

– правовой статус МРСК;

– технологическое присоединение к сетям;

– оказание услуг по передаче электроэнергии;

– предоставление межсистемных связей.

б) в сфере оперативно-диспетчерского управления:

– правовой статус ОАО «Системный оператор – Центральное диспетчерское управление» и его функционирование (взаимодействие с субъектами электроэнергетики).

26. Дайте определение оптового рынка электроэнергии и розничных рынков электроэнергии. В чем главные правовые отличия этих видов рынков с точки зрения:

а) принципов организации, структуры и доступа;

б) субъектного состава;

в) договорных отношений?

27. Почему, с вашей точки зрения, атомная энергетика

регламентируется относительно самостоятельным законодательством? Назовите отличительные признаки этого законодательства: объект регулирования, содержание, требования безопасности и др.

28. Договоры в области электроэнергетики: понятие и виды.

29. Дайте характеристику становления и развития законодательства о газоснабжении в Российской Федерации.

30. Назовите субъекты, функционирующие в сфере газоснабжения, и дайте характеристику их правового положения.

31. Единая система газоснабжения: понятие, составляющие, правовая характеристика.

32. Расскажите о понятии и видах договоров в сфере газоснабжения.

33. Дайте анализ законодательства о магистральном трубопроводном транспорте в Российской Федерации.

34. Договор транспортировки нефти посредством системы магистральных нефтепроводов: понятие, юридическая природа, стороны, порядок заключения и исполнения; ответственность в условиях транспортировки нефти по системе трубопроводов.

35. Право на нефть в системе магистральных трубопроводов: дискуссионные вопросы.

36. Правовое регулирование угольной промышленности в Российской Федерации.

37. Нормативно-правовая база и перспективы использования возобновляемых альтернативных источников энергии: российский и зарубежный опыт.

38. Российский «Концептуальный подход к новой правовой базе международного сотрудничества в сфере энергетики (цели и принципы)»: практические шаги по его реализации.

39. Проект Конвенции по обеспечению международной энергетической безопасности – новый энергетический миропорядок.

40. Правовые основы энергетической политики России, ЕврАзийского Экономического Союзаи Шанхайской Организации Сотрудничества (ШОС).

41. Мировой Энергетический Кодекс. Концепция Мирового Энергетического Кодекса. Содержание и институты. Предложения Российского газового общества.

42. Двустороннее сотрудничество Российской Федерации с зарубежными странами в области энергетики.

43. Многостороннее международно-правовое сотрудничество в области энергетики Российской Федерации с международными организациями и зарубежными государствами. Энергодиалог: «Россия – Европейский Союз».

44. Энергетическая Хартия и Договор к Энергетической Хартии: понятие и содержание: критический взгляд российских специалистов.

Задания по комментированию норм права

1. Дайте комментарий правовых норм, содержащихся в ст. 71 Конституции РФ. В ведении Российской Федерации находятся: «и) федеральные энергетические системы, ядерная энергетика, расщепляющиеся материалы…..»

2. Прокомментируйте ст. ст. 539–548. § 6. Энергоснабжение. Главы 30. Купля-продажа ГК РФ.

3. Прокомментируйте основные положения Постановления Правительства РФ от 5 июня 2007 г. № 350 «Об организации мероприятий по закупке и поставке нефти и нефтепродуктов через товарные биржи».

4. Дайте комментарий «ключевым словам» Постановления Правительства РФ от 03.05.2001 № 334 (ред. от 26.07.2004) «Об обеспечении недискриминационного доступа к газотранспортным системам».

5. Прокомментируйте следующие положения Федерального закона РФ «Об электроэнергетике»:

а) ст. 3 «Определение основных понятий»;

б) ст. 5 «Технологическая и экономическая основы функционирования электроэнергетики»;

в) ст. 6 «Общие принципы организации экономических отношений и основы государственной политики в сфере электроэнергетики»;

г) ст. 7 «Понятие и правовой статус единой Национальной (общероссийской) электрической сети»;

д) ст. 11 «Система оперативно-диспетчерского управления в электроэнергетике»;

е) ст. 30 «Правовые основы функционирования оптового рынка»;

ж) ст. 31 «Субъекты оптового рынка и его организация»;

з) ст. 37 «Основы организации розничных рынков».

6. Федеральный закон РФ «О газоснабжении»:

а) ст. 2 «Основные понятия»;

б) ст. 4 «Принципы государственной политики в области газоснабжения в Российской Федерации»;

в) ст. 5 «Системы газоснабжения в Российской Федерации»;

г) ст. 7 «Региональные системы газоснабжения и газораспределительные системы»;

д) ст. 16 «Основы создания и развития единого рынка газа»;

е) ст. 18 «Правовые основы поставок газа».

7. Федеральный закон РФ «Об использовании атомной энергии»:

а) ст. 1 «Отношения, регулируемые настоящим Федеральным законом»;

б) ст. 2 «Принципы и задачи правового регулирования в области использования атомной энергии»;

в) ст. 34 «Эксплуатирующая организация, осуществляющая деятельность в области использования атомной энергии».

8. Федеральный закон «О теплоснабжении»:

а) ст.1 «Предмет регулирования настоящего Федерального закона»;

б) ст. 2. «Основные понятия, используемые в настоящем Федеральном законе»;

Задачи

1. ООО «Нефтепродукттрейд» занимается реализацией нефтепродуктов на оптовом рынке. При этом 60 % акций ООО «Нефтепродукттрейд» принадлежат ОАО «Роснефтепродукт», которое занимает доминирующее положение на рынке автомобильного бензина, дизельного топлива и мазута. В октябре 2014 г. ООО «Нефтепродукттрейд» реализовало на бирже нефтепродуктов: 8 % автомобильного бензина, 15 % дизельного топлива и 5 % мазута, от общего объема нефтепродуктов, произведенного ОАО «Роснефтепродукт» за месяц. При этом 4 % реализованного Обществом на бирже мазута было продано по адресным заявкам, поданным с применением электронной подписи. По информации о сделках с нефтепродуктами, предоставленной биржей, Территориальное управление Федеральной антимонопольной службы выдало ООО «Нефтепродукттрейд» предупреждение о необходимости устранения признаков нарушения антимонопольного законодательства.

Нарушило ли ООО «Нефтепродукттрейд» требования законодательства? В чем проявились эти нарушения?

Что такое адресные биржевые заявки? Какой порядок заключения сделок по ним предусмотрен в действующем российском законодательстве?

Может ли при подаче заявки использоваться электронная подпись? Какой тип электронной подписи должен использоваться?

Имела ли право биржа предоставлять в ФАС РФ информацию о заключенных сделках?

Какие преимущества предоставляет биржевая торговля на рынке нефти и нефтепродуктов? Как вы считаете, есть ли в ней необходимость?

2. Акционерное общество «Кондр» обратилось в арбитражный суд с иском к муниципальному предприятию жилищно-коммунального хозяйства о взыскании предусмотренного сторонами в договоре штрафа за неподачу тепловой энергии.

В отзыве на исковое заявление ответчик возражал против исковых требований, обосновывая свою позицию тем, что причиной неподачи тепловой энергии явилось тот факт, что в договоре между сторонами отсутствует указание на точное количество ежемесячной и ежеквартальной поставки энергии.

Несмотря на то, что при заключении договора муниципальное предприятие жилищнокоммунального хозяйства предлагало включить в договор согласованное количество ежемесячной и ежеквартальной поставки энергии, акционерное общество «Кондр» уклонилось от согласования этой позиции в договоре энергоснабжения.

Что такое тепловая энергия как предмет договора энергоснабжения?

Дайте юридическое определение энергии, тепловой энергии, электрической энергии.

Каковы качественные (технические) характеристики тепловой энергии?

Обладает ли тепловая энергия стоимостью?

Является ли тепловая энергия товаром?

Какими нормами права регламентируются рассматриваемые отношения?

Является ли количество поставляемой энергии (в данном случае тепловой) обязательным условием договора энергоснабжения?

В каких единицах измеряется количество и качество различных видов поставляемой энергии?

Отдельным видом какого договора является договор энергоснабжения? Дайте характеристику.

Как разрешить спор?

Считается ли договор энергоснабжения заключенным, если в нем отсутствует условие о количестве ежемесячно и ежеквартально поставляемой энергии?

1. Акционерное общество «Авода» обратилось в арбитражный суд с иском к энергоснабжающей организации о взыскании ущерба, причиненного истцу в результате перерыва в подаче электроэнергии без соответствующего предупреждения.

Энергоснабжающая организация в отзыве на иск обосновала

свое решение тем, что перерыв в подаче электроэнергии был связан с невыполнением истцом (потребителем) предписания государственного энергетического надзора об устранении недостатков в электроустановках.

Арбитражный суд в удовлетворении основных требований отказал.

Суд кассационной инстанции решение суда первой инстанции отменил, исковые требования полностью удовлетворил.

Обоснуйте позицию кассационной инстанции.

Какие основания принятия решения об удовлетворении исковых требований?

В каких случаях допускается перерыв в подаче электроэнергии?

Возможен ли перерыв в подаче электроэнергии без соответствующего предупреждения потребителя? Если да, то в каких случаях? И в каком порядке?

В каких случаях возможен перерыв в подаче электроэнергии с соответствующим предупреждением потребителя? В каком порядке?

Обязана ли энергоснабжающая организация возместить потребителю ущерб, причиненный перерывом в подаче электроэнергии, и в каком объеме?

В каких случаях без согласования с абонентом – юридическим лицом, но с соответствующим его предупреждением, допускается прекращение или ограничение подачи энергии в установленном законом или иными правовыми актами порядке?

4. Энергоснабжающая организация обратилась в арбитражный суд с иском к потребителю о взыскании с него задолженности за отпущенную тепловую энергию и процентов за пользование чужими денежными средствами в соответствии со статьей 395 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Арбитражный суд в удовлетворении исковых требований отказал, сославшись на то, что истец в соответствии с Указом Президента Российской Федерации от 18 сентября 1992 г. № 1091 «О мерах по улучшению расчетов за продукцию топливно-энергетического комплекса» вправе произвести взыскание задолженности за отпущенную тепловую энергию в обязательном порядке.

В кассационной жалобе энергоснабжающая организация просила суд кассационной инстанции отменить решение суда первой инстанции, мотивируя свою жалобу тем, что банк, которому было направлено платежное требование о списании в безакцептном порядке с потребителя задолженности за

отпущенную энергию, возвратил его без исполнения со ссылкой на статью 854 Гражданского кодекса Российской Федерации (отсутствие распоряжения клиента на списание денежных средств).

Суд кассационной инстанции отменил решение суда первой инстанции, исковые требования удовлетворил.

Какие доводы легли в обоснование принятого постановления?

5. Энергоснабжающая организация обратилась в арбитражный суд с иском к потребителю о взыскании стоимости отпущенной ему тепловой энергии.

Ответчик ООО «Гранд-Форум» возражал против исковых требований, ссылаясь на то, что он не является потребителем тепловой энергии, так как у него отсутствуют договорные отношения с энергоснабжающей организацией.

При рассмотрении спора суд установил, что ответчик является балансодержателем ряда объектов жилого фонда микрорайона, которые потребляли тепловую энергию через установки ответчика, непосредственно присоединенные к сетям энергоснабжающей организации.

Факт потребления тепловой энергии объектами жилого фонда, находящимися на балансе ответчика, в суде был доказан.

В соответствии с пунктом 2 статьи 539 Гражданского кодекса Российской Федерации договор на снабжение тепловой энергией может быть заключен только с потребителем, имеющим отвечающее установленным техническим требованиям энергопринимающее устройство, присоединенное к сетям энергоснабжающей организации.

Какое решение должен принять суд?

Является ли, при изложенных обстоятельствах, отсутствие письменного договора с владельцем тепловых сетей основанием, освобождающим ответчика от обязанности возместить стоимость энергии, потребленной указанными объектами?

6. Общество с ограниченной ответственностью «Корона» обратилось в арбитражный суд с исковым заявлением к ОАО «Воронежпресс» о понуждении к заключению договора технологического присоединения принадлежащего ООО «Корона» оборудования с взиманием единовременной платы за подключение в размере тарифа, установленного РЭК Воронежской области, а также взаимного согласования других условий.

В качестве третьего лица к участию в деле было привлечено открытое акционерное общество «Воронежэнерго».

Решением Арбитражного суда Воронежской области требования истца удовлетворены.

Постановлением суда апелляционной инстанции указанное решение оставлено без изменения.

Не согласившись с названными судебными актами, ответчик обратился в Федеральный арбитражный суд Центрального округа с кассационной жалобой, в которой просит решение суда первой инстанции и постановление суда апелляционной инстанции отменить, дело направить на новое рассмотрение.

В обоснование своей жалобы ответчик ссылается на то, что в оспариваемых судебных актах не указаны условия, на которых стороны должны заключить договор, а соответственно, не выполнены требования ст. 173 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Кроме того, в соответствии со ст. 26 ФЗ «Об электроэнергетике» от 26 марта 2003 г. № 35-ФЗ подобный договор заключается со специализирующимися в этой области организациями, в то время как ОАО «Воронежпресс» в силу своей специфики является не энергоснабжающей организацией, а потребителем, поэтому на него не распространяются нормы о публичности указанного договора. Заявитель также полагает, что в силу принципа свободы договора ОАО «Воронежпресс» не обязано заключать подобное соглашение.

Истец оспорил доводы жалобы.

В суде кассационной инстанции, на основании изучения материалов дела, оценки доводов кассационной жалобы и отзыва на нее было установлено следующее:

Истец на праве аренды владеет и пользуется нежилым помещением, в котором имеет электроустановку – комплект трансформаторной подстанции КГП 6/0,4 кВ – 1000 кВА – и допуск на ее эксплуатацию, выданный ФГУ «Управление государственного энергетического надзора по ЦЧР». Ссылаясь на возможность поступления электроэнергии от энергоснабжающей организации только через электросети, принадлежащие ОАО «Воронежпресс», и отказ последнего от заключения договора на технологическое присоединение, истец обратился с требованием об обязании заключить договор.

В соответствии с ч. 1 ст. 421 ГК РФ юридические лица свободны в заключении договора. Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена ГК РФ, законом или добровольно принятым обязательством.

К таким случаям в силу ст. 426 ГК РФ отнесено заключение публичного договора. Отказ коммерческой организации от заключения такого договора при наличии возможности предоставления потребителю товара, работы или услуги не

допускается (ч. 3 ст. 426 ГК РФ).

Согласно ч. 1 ст. 26 ФЗ «Об электроэнергетике» любые юридические лица имеют право на технологическое присоединение своих энергопринимающих устройств (энергетических установок) к электрическим сетям при наличии технической возможности для этого и соблюдении ими устанавливаемых правил такого присоединения. Отказ в технологическом присоединении при выполнении такими лицами указанных условий не допускается.

В материалах дела имеются доказательства того, что ОАО «Воронежэнрего» выдало технические условия на энергоснабжение ООО «Корона», которые выполнены, и энергопринимающее технологическое оборудование истца соответствует проявляемым требованиям, что не оспаривается ответчиком и подтверждается третьим лицом.

В силу изложенных обстоятельств судом области сделан правомерный вывод об обоснованности требований истца о понуждении ОАО «Воронежпресс» к заключению спорного договора.

Довод кассационной жалобы о том, что в резолютивной части решения не указаны условия, на которых стороны должны заключить договор, не может быть принят судебной коллегией во внимание, поскольку в ходе рассмотрения дела в суде области сторонами не были заявлены разногласия относительно условий проекта договора, представленного истцом, а в резолютивной части судебного акта указано, что ответчик обязан заключить договор технологического присоединения в редакции, предложенной истцом.

При таких обстоятельствах суд кассационной инстанции при проверке законности и обоснованности судебных актов арбитражных судов, вступивших в законную силу, оставил решение суда первой инстанции и постановление суда апелляционной инстанции без изменения, а кассационную жалобу без удовлетворения.

Не согласившись с названным постановлением, ответчик обратился в Высший Арбитражный суд Российской Федерации.

Какие доводы мог привести ответчик в обоснование своей позиции?

Какое решение, на ваш взгляд, в наибольшей степени соответствовало бы содержанию правового регулирования рассматриваемых отношений?

7. Общество с ограниченной ответственность «Черногорское энергоуправление» обратилось в арбитражный суд с иском к открытому акционерному обществу «Хакасэнерго» о взыскании

687 800, 33 руб., составляющих сумму основного долга по договору оказания услуг по передаче электроэнергии.

В процессе судебного разбирательства было установлено, что между ОАО «Хакасэнерго» (заказчик) и ООО «Черногорское энергоуправление» (исполнитель) заключен договор на услуги по передаче электроэнергии, согласно которому заказчик передает электрическую энергию исполнителю, а исполнитель преобразует и передает электрическую энергию абонентам заказчика в объемах, предусмотренных приложением № 1, являющимся неотъемлемой частью договора.

Факт оказания услуг по передаче электроэнергии по сетям, находящимся в ведении истца, абонентам ОАО «Хакасэнерго» подтвержден материалами дела и не оспаривается ответчиком.

Исходя из условий договора, цена определяется суммой стоимости услуги по передаче электроэнергии, оказанной в течение срока действия договора по тарифам, утвержденным в установленном порядке.

Суд сделал вывод о том, что договор, заключенный между сторонами, относится к смешанным договорам – договору энергоснабжения и возмездного оказания услуг, поскольку содержит как признаки договора энергоснабжения, в том числе наличие присоединенной сети

и отвечающего техническим условиям энергопринимающего устройства, присоединенного к указанным сетям, без которых оказание услуг по передаче электроэнергии невозможно, так и признаки договора возмездного оказания услуг.

Решением суда, оставленным без изменения постановлением суда апелляционной инстанции, исковые требования удовлетворены.

В кассационной жалобе на решение и постановление «Хакасэнерго» просит их отменить, а дело направить на новое рассмотрение.

Заявитель указывает на то, что выводы суда основаны на неполном исследовании доказательств и выяснении обстоятельств дела и их противоречивой оценке, на неправильном применении норм материального и процессуального права, что и привело к принятию судом незаконного и необоснованного решения.

Он считает, что истец не доказал фактически понесенные им расходы в соответствии с пунктом 3 статьи 781 Гражданского кодекса Российского Федерации.

По его мнению, суд неверно квалифицировал отношения сторон и необоснованно удовлетворил требования.

Представитель ООО «Черногорское энергоуправление» указал

на необоснованность кассационной жалобы и законность обжалуемых судебных актов.

Дайте юридическую квалификацию обстоятельств, имеющих существенное значение для рассмотрения дела.

Подлежит ли удовлетворению кассационная жалоба?

Какое постановление должен принять суд кассационной инстанции при проверке законности и обоснованности решений (постановлений) арбитражных судов, вступивших в законную силу.

8. Юридическое лицо для заключения договора о возмездном оказании услуг по передаче электрической энергиинаправило в сетевую организацию заявку в письменной форме с предложением заключить такой договор и приложило к нему документы, перечень которых определен п. 15 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказанию этих услуг. Юридическое лицо приложило к заявке подписанный с ее стороны такой договор и просило сетевую компанию его рассмотреть и подписать в установленный срок. Сетевая организация в своем ответе отметила, что представленные документы не отвечают требованиям указанных выше Правил.

Правильны ли действия сетевой компании?

Как должно было поступить юридическое лицо?

9. Потребитель электроэнергии обратился в Арбитражный суд с искомк энергоснабжающей организации о рассмотрении разногласий, возникших при заключении договора купли-продажи электрической энергии, и принятии пункта 2.2.2. договора в редакции истца.

Пунктом 2.2.2. договора предусмотрено право продавца отказаться от исполнения договора в одностороннем порядке при неоднократном нарушении покупателем сроков оплаты принятой электроэнергии.

Какое решение должен принять арбитражный суд в этой ситуации (дайте ссылки на законодательство)?

10. Между компаниями А и Б был заключен на бирже договор поставки нефтепродуктов. В договоре содержались положения о возможном отклонении фактического объема поставленных нефтепродуктов от предусмотренного договором не более чем на 5 %. Фактически было поставлено на 4 %о больше общего объема нефтепродуктов по сделке. На следующих торгах была заключена такая же сделка между теми же контрагентами, с тем же сроком поставки и таким же объемом нефтепродуктов. По данной сделке фактически поставленный объем нефтепродуктов был на 8 %о меньше предусмотренного договором. Компания Б обратилась в

суд с иском о взыскании 5 %о суммы по второй сделке в качестве штрафа, предусмотренного договором за ненадлежащее исполнение обязательств. Компания А ссылается на то обстоятельство, что в указанном месте в предусмотренный срок были полностью исполнены оба обязательства.

Какое решение должен принять арбитражный суд в этой ситуации (дайте ссылки на законодательство)?

11. [95] ОАО «НК «Нефть» заключило на бирже поставочный опционный контракт с ЗАО» Снабжение» на поставку (приобрело у ЗАО «Снабжение» опцион на продажу базового актива – нефти) 1500 баррелей нефти с датой поставки – февраль следующего года.

1 Вариант. ОАО «НК «Нефть» по истечении срока действия опциона, непредъявило опцион к исполнению. Продавец опциона (покупатель нефти по опционному контракту) – ЗАО «Снабжение» обратилось в Биржевую Арбитражную комиссию с иском о понуждении ОАО «НК «Нефть» к исполнению обязательства из опционного контракта.

Будут ли удовлетворены требования ЗАО «Снабжение»?

Возможен ли отказ покупателя опциона от исполнения опциона (не доведение опциона до исполнения)?

Подсуден ли данный спор арбитражному суду или суду общей юрисдикции в случае отсутствия в опционном контракте арбитражной оговорки?

2 Вариант. ЗАО «Снабжение» (продавец опциона) при досрочном предъявлении опциона к исполнению ОАО «НК «Нефть» (покупатель опциона, дающего возможность поставить базовый актив – нефть) отказалось исполнить опцион со ссылкой на то, что дата поставки не наступила. ОАО «НК «Нефть» обратилось в Биржевую Арбитражную комиссию с иском о понуждении ЗАО «Снабжение» к исполнению обязательства из опционного контракта.

Будут ли удовлетворены требования ОАО «НК «Нефть»?

Возможен ли отказ продавца опциона от исполнения опциона, в случае если покупатель опциона досрочно предъявил опцион к исполнению?

12. ПАО «НК «Нефть» заключило биржевую кассовую сделку на поставку 2000 баррелей сырой нефти на Нью-Йоркской фондовой бирже (NYMEX) с поставкой нефти в порт Чикаго. В связи с отсутствием свободных емкостей ответственного НефтехранилищаОАО «НК «Нефть» просрочило поставку и понесло расходы на хранение нефти на собственной нефтеперерабатывающей базе и продление аренды (тайм-чартер) нефтетанкера. ОАО «НК «Нефть» обратилось с иском о

расторжении контракта и возмещении убытков.

Право какой страны подлежит применению?

13. Между компаниями А и Б был заключен на бирже договор поставки нефтепродуктов. Поставщик направил покупателю нефть с содержанием серы, согласно документации, в 1,5 %. Имея долгосрочные отношения с покупателем, поставщик был информирован о том, что максимальное содержание серы в нефти для переработки покупателем составляет 1,6 %о. Покупатель перепродал нефть третьему лицу. От использования нефти с повышенным содержанием серы третьим лицом были понесены серьезные убытки.

Каковы возможные действия сторон?

14. В арбитражный суд обратилось акционерное общество «Крез» с иском к региональной компании по поставке газа о понуждении к заключению договора поставки газа на условиях истца. Между АО и компанией был заключен договор поставки газа на условиях ответчика. Срок действия договора истек до подачи истцом иска. Однако после истечения срока действия договора и до момента подачи иска АО «Крез» не прекратило отбор газа, протокол согласования разногласий разработан не был. На основании этих фактов суд посчитал, что АО «Крез» таким образом перезаключило договор на условиях ответчика.

Какие правила предусмотрены в законодательстве относительно перезаключения договора поставки газа и продления действия договора поставки газа при наличии судебного спора?

Задания для внеаудиторной работы

Правовые заключения

При транспортировке нефти через магистральные трубопроводы происходит смешение нефти, принадлежащей различным собственникам. Также часть нефти в ходе транспортировки остается внутри самоготрубопровода.

Подготовьте ответ на вопросы: кому принадлежит право собственности на нефть, оставшуюся в трубопроводе после транспортировки; каковы правила, существующие на этот счёт?

Задания по обобщению судебной практики

1. Проведите обобщение судебной практики разрешения споров, связанных с договором энергоснабжения.

2. Обобщите практику судов по спорам, вытекающим из отношений по заключению, исполнению и расторжению договоров в сфере газоснабжения, включая вопросы, связанные с обеспечением доступа к магистральным трубопроводам

независимых производителей газа.

3. Проведите анализ рассмотрения дел Федеральной антимонопольной службой и её органами в области рынка нефти и нефтепродуктов.

Задания по составлению документов.

Составьте:

1) проект договора энергоснабжения (электрической энергией, тепловой энергией).

2) проект договора об оказании услуг по передаче электроэнергии.

3) проект договора между абонентом и субабонентом.

4) проект договора между поставщиком и покупателем газа.

5) исковое заявление о признании недействительным договора на энергоснабжение.

6) проект договора о технологическом присоединении энергопринимающих устройств к электрической сети.

7) проект договора на транспортировку газа по магистральным трубопроводам.

8) проект договора поставки нефти.

9) проект договора об оказании услуг по транспортировке нефти.

10) проект договора об оказании услуг по хранению нефти.

11) проект договора по компаундированию высокосернистой и особо высокосернистой нефти.

12) проект договора поставки угля.

Задания для внеаудиторной работы

Темы рефератов

1. Что такое топливно-энергетический комплекс Российской Федерации? Понятие и правовая организация.

2. Федеральные энергетические системы: понятие и виды. Правовой статус федеральных энергетических систем.

3. Становление и развитие энергетического законодательства Российской Федерации.

4. Возможности развития конкуренции в электроэнергетике в ходе реформирования отрасли.

5. Понятие и структура оптовых рынков электроэнергии (мощности).

6. Субъекты оптовых рынков электрической энергии и мощности.

7. Понятие и правовой статус администратора торговой системы.

8. Понятие и структура розничного рынка электроэнергии.

9. Структура договорных связей по реализации и приобретению электроэнергии.

10. Правовые формы государственного регулирования и контроля в электроэнергетике.

11. Правовое регулирование газоснабжения в Российской Федерации.

12. Правовые проблемы развития трубопроводного транспорта в России.

13. Международно-правовое регулирование магистральных трубопроводов.

14. Предпринимательская деятельность в сфере газоснабжения: субъекты и договорные отношения.

15. Договорные отношения в сфере транспортировки нефти магистральными трубопроводами.

16. Возобновляемые (альтернативные) источники энергии: понятие и виды. Возможности правового регулирования в сфере разработки и применения: российский и зарубежный опыт.

Темы эссе

1. Энергия и энергетика: понятие и возможности правового регулирования.

2. Перспективы создания новой правовой базы международного сотрудничества в сфере энергетики.

3. Биржевая торговля энергоресурсами:

а) в электроэнергетике – Совет рынка и Администратор торговой системы. Правовой статус и порядок функционирования рынков. Можно ли признать их функционирование в качестве биржи электрической энергии (мощности)?

б) в нефтяной отрасли – правой статус и порядок функционирования Санкт-Петербургской Международной Товарно-сырьевой биржи (см. информацию на сайтах);

в) в газовой отрасли – Электронная торговая площадка ООО «Межрегионгаз»:

– история;

– практические шаги по созданию Биржи газа.

г) как в России «торгуют» углём?

Контрольные вопросы

1. Правовые основы организации и функционирования ТЭК РФ (общие вопросы).

2. Организационно-управленческая структура ТЭК РФ и ее правовое закрепление.

3. Понятие и виды федеральных энергетических систем: правовые вопросы.

4. Особенности правового регулирования предпринимательской деятельности (энергетического бизнеса) в ТЭК РФ (поиск, разведка, добыча, транспортировка, переработка, хранение, сбыт (реализация) – единый производственный комплекс).

5. Понятие и виды энергии. Пределы и возможности правового регулирования энергетических отношений и их закрепление в законодательстве.

6. Энергетическое право Российской Федерации: понятие, содержание, история становления и развития.

7. Сравнительно-правовой анализ энергетического законодательства Российской Федерации, зарубежных стран: (Австрия, Норвегия, США, ФРГ) и международных организаций: (Евразийский экономический союз, Европейский Союз).

8. Принципы энергетического права Российской Федерации.

9. Правовые аспекты взаимоотношений Российской Федерации и субъектов Российской Федерации в энергетической сфере.

10. Приватизация (акционирование) в топливно-энергетическом комплексе (правовые аспекты).

11. Интеграционные сделки в ТЭК в процессе слияний и поглощений.

12. Энергетическая экология: понятие, содержание и правовое обеспечение.

13. Правовые аспекты экологической экспертизы в ТЭК.

14. Лицензионно-разрешительная система предпринимательской деятельности в сфере недропользования.

15. Понятие и виды источников энергии: нормативно-правовое регулирование. Право первичных источников энергии.

16. Правовое регулирование энергетического бизнеса: поиска, разведки, добычи, транспортировки, хранения, переработки и реализации минеральных топливно-энергетических ресурсов.

17. Договор транспортировки нефти по магистральным трубопроводам: понятие и юридическая природа.

18. Единая система газоснабжения: понятие и правовая характеристика.

19. Концессионные соглашения: теория и практика правового регулирования.

20. Соглашения о разделе продукции:

а) нормативно-правовая база;

б) юридическая (правовая) природа;

в) предмет;

г) субъект;

д) объект.

21. Порядок заключения, изменения и прекращения действия соглашения о разделе продукции.

22. Правовое регулирование снабжения электрической энергией.

23. Структура договорных связей в сфере электроснабжения.

24. Правовое регулирование предпринимательской деятельности в угольной отрасли России.

25. Государственный надзор и контроль в ТЭК РФ (применительно к отдельным отраслям).

26. Международное сотрудничество в области правового регулирования отношений в энергетической сфере.

27. Правовые аспекты строительства международных трубопроводов.

28. Форум стран-экспортёров газа (ФСЭГ). Правовая характеристика и принятые документы. Энергетический клуб государств-членов Шанхайской Организации Сотрудничества (Энергетический клуб ШОС): понятие, задачи и направления сотрудничества. Правовые аспекты.

29. Энергетический союз в Европе: история создания, цели и задачи, перспективы развития.

Тема 17
Правовое регулирование рынка ценных бумаг

Литература

Основная

1. Burton M., Nesiba R. F., Brown B. An Introduction to Financial Markets and Institutions. – N.Y.,
2009.
2. Cheffins B. R. Corporate ownership and control. – Oxford: Oxford University Press, 2010.
3. Choi S. J., Pritchard A. C. Securities Regulation: the essentials. – Aspen Publishers Inc., 2008.
4. Hazen T. L. Securities regulation in a nutshell. – West, 2009.
5. Kost de Sevres N., Sasso L. The New European Financial Markets Legal Framework: A real improvement [Electronic resource]. – 2011. – URL: http://ssrn.com/abstract=1855636.
6. Larcker D. F., Tayan B. Union Activism: Do Union Pension Funds Act Solely in the Interest of Beneficiaries? // Stanford Closer Look Series: Topics, Issues and Controversies in Corporate Governance and Leadership / Stanford Business School. – No. CGRP. 2012.
7. Loss L., Seligman J. Fundamentals of securities regulation. – Aspen publishers, 2003.
8. Painter R. The Moral Responsibilities of Investment Bankers // University of St. Thomas Law Journal. – Vol. 8. – No. 1. – 2010. – URL: http://ssrn. com/abstract=1935415.
9. Regulatory Breakdown: The Crisis of Confidence in U. S. Regulation / ed. by C. Coglianese. – Philadelphia: University of Pennsylvania Press, 2012.
10. Schultheis P. J., Day R. G., Lewis J. R., Lindquist S. J., O'Connor R. G. The initial public offering. A Guidebook for Executives and Boards of Directors. – 3rd ed. – Bowne & Co, 2008.
11. Wallenstein St. The roots of the financial crisis // Capital Markets. Law Journal. 2009. – Vol. 4. – No. S1.
12. Wani Akihiro, Omachi Reiko, Taba Hirofumi. Investment opportunities for Professional Investors in Japan // Capital Markets Law Journal. – Vol. 4. – No. 2.
13. Андреев В. К. Рынок ценных бумаг. Правовое регулирование. Курс лекций. – М.: Юрид. лит., 1998.
14. Астапов К. Л. Риски и конфликты интересов при совмещении видов деятельности на рынке ценных бумаг //

Законодательство и экономика. 2009. № 10.

15. Богданов И. Работа российского рынка ценных бумаг с иностранными эмитентами // Рынок ценных бумаг. 2010. № 8.

16. Бердникова Т. Б. Рынок ценных бумаг. – М.: ИНФРА-М, 2011.

17. Вавулин Д. А. Порядок признания лиц квалифицированными инвесторами // Право и экономика. 2008. № 7.

18. Васильев М. Б. О правовой природе договора брокерских услуг на рынке ценных бумаг // Журнал российского права. 2005. № 10.

19. Габов А. В. Ценные бумаги: вопросы теории и правового регулирования рынка. – М.: Статут, 2011.

20. Галанов В. А. Рынок ценных бумаг. Теория и практика: учебник. – М.: Финансы и статистика, 2008.

21. Государственное регулирование рынка ценных бумаг в России и зарубежных финансовых центрах: уч. пособие / Д. А. Глазунов, А. В. Новаковский, Ю. Е. Туктаров [и др.]; отв. ред. Ю. К. Краснов и А. А. Александров. – М.: Статут, 2010.

22. Губин Е. П. Защита прав иностранных инвесторов по законодательству Российской Федерации // Предпринимательское право. Приложение «Бизнес и право в России и за рубежом». 2013. № 1.

23. Доронина Н. Г., Семилютина Н. Г. Регулирование инвестиций как форма защиты экономических интересов государства // Журнал российского права. 2005. № 9.

24. Дурнов А. Н. Правовое регулирование предпринимательской деятельности профессиональных участников рынка ценных бумаг-депозитариев. М., 2005.

25. Зенькович Е. В. Рынок ценных бумаг: административно-правовое регулирование. М., 2007.

26. Инвестиции: учебник / А. Ю. Андрианов, С. В. Валдайцев, П. В. Воробьев [и др.]. – М.: Проспект, 2011.

27. Кудряшов В. В. Некоторые проблемы международно-правового регулирования кредитных рейтинговых агентств // Российская юстиция. 2010. № 6.

28. Кузнецов М. В. Понятие и признаки профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг // Предпринимательское право. 2010. № 3.

29. Лебедев В. Н. Особенности гражданско-правового положения инвестиционных фондов в Российской Федерации: дис… канд. юрид. наук. – М., 2002.

30. Лисица В. Н. Инвестиционное право. М-во образования и науки РФ; Новосибирский нац. исслед. гос. ун-т. Новосибирск,

2015.

31. Лисица В. Н. Правовое регулирование инвестиционных отношений: теория, законодательство и практика применения. – Новосибирск, 2011.

32. Лифшиц И. М. Правовое регулирование рынка ценных бумаг в Европейском союзе. – М.: Статут, 2012.

33. Лялин В. А. Рынок ценных бумаг: учебник / В. А. Лялин, П. В. Воробьев. —М.: Проспект [и др.], 2011.

34. Мальков А. В. Размещение акций: структурирование и ценообразование. – М.: Альпина Бизнес Букс, 2011.

35. Майфат А. В. Инвестор: понятие, статус, деятельность // Современное право». 2005. № 10.

36. Макарова В. А. Профессиональная деятельность на рынке ценных бумаг. – СПб., 2011.

37. Миркин Я. М. Рынок ценных бумаг России: воздействие фундаментальных факторов, прогноз и политика развития. – М.: Альпина Паблишер, 2002.

38. Миркин Я. М. Ценные бумаги и фондовый рынок М.: Перспектива, 1995.

39. Молотников А. Е. Публичные компании: основные особенности и перспективы дальнейшего развития // Акционерное общество: вопросы корпоративного управления. 2008. № 12.

40. Молотников А. Е. Проблемы взаимодействия и правового регулирования контролирующих, крупных и миноритарных акционеров в России // Предпринимательское право. 2009. № 1.

41. Молотников А. Е. Особенности участия государства в управлении АО // Слияния и Поглощения. 2009. № 4.

42. Молотников А. Е. Правовое регулирование рынка ценных бумаг: Учебное пособие. М., 2013.

43. Мошенский С. З. Рынок ценных бумаг: трансформационные процессы. – М.: Экономика,

2010.

44. Никифорова В. Д., Макарова В. А., Волкова Е. А. IPO – путь к биржевому рынку. Практическое руководство по публичному размещению ценных бумаг. СПб, 2008.

45. Об инвестиционном товариществе: Постатейный комментарий к Федеральному закону от 28 ноября 2011 года № 335-ФЗ / отв. ред. А. Е. Молотников. – М.: Юстицинформ, 2012.

46. О защите прав и законных интересов инвесторов на рынке ценных бумаг: Постатейный комментарий к Федеральному закону от 5 марта 1999 года № 46-ФЗ / А. А. Горохов, Д. А. Вавулин, А. С. Емельянов. – М.: Деловой двор, 2012.

47. Петросян Э. С. Маржинальные сделки // Право

иэкономика.2008. № 4.

48. Рывкин К. А. Юридические лица как носители основных прав: российская и европейская практика // Журнал российского права. 2007. № 11.

49. Рынок ценных бумаг: учебник / Басс А. Б. [и др.], под ред. Е. Ф. Жукова. – М.: Волтерс Клувер, 2010.

50. Рынок ценных бумаг: учебник / под общ. ред. Н. И. Берзона. – М.: Юрайт, 2011.

51. Санин К. С. Правовое положение акционера как инвестора: автореф. дис… канд. юрид. наук. – М., 2008.

52. Семенов А. В. Правовой статус участников рынка ценных бумаг: проблемы регулирования. М., 2005 г.

53. Семилютина Н. Г. Влияние законодательства США о рынке финансовых услуг на российскую практику // Право и экономика. 2000. № 2.

54. Семилютина Н. Г. Российский рынок финансовых услуг (формирование правовой модели). – М.: Волтерс Клувер, 2005.

55. Суханов Е. А. Об ответственности государства по гражданско-правовым обязательствам // Вестник ВАС РФ. 2001. № 3.

56. Тарасенко О. А. Предпринимательская деятельность государственной корпорации «Внешэкономбанк» // Предпринимательское право. 2012. № 2.

57. Хоменко Е. Г. Правовое регулирование рынка ценных бумаг: учебно-практическое пособие М., 2008

58. Ческидов Б. М. Модели рынков ценных бумаг. – СПб.: Питер, 2006.

59. Шевченко Г. Н. Эмиссионные ценные бумаги: понятие, эмиссия, обращение. М., 2006.

Дополнительная

1. Brummer C. Post-american securities regulation [Electronic resource] // California Law Review. – 2010.– URL: http://ssrn.com/ abstract=1441508.

2. Cheffins B. R. The History of Corporate Governance// The Oxford Handbook of Corporate Governance / ed. by Wright M., Siegel D.S, Keasey K., Filatotchev. I. – Oxford University Press, 2013.

3. Hassan K., Mahlknecht M. Islamic Capital Markets: Products and Strategies. – Wiley & Sons,

2011.

4. Handbook of Finance: Financial Markets and Instruments / ed. by Frank J. Fabozzi. – New Jersey: Wiley, 2008.

5. Hasan I., Schmiedel H., Song L. How stockexchange mergers and acquisitions affect competitors' shareholder value global evidence // Handbook of Research on Stock Market Globalization / ed. by G.

Poitras. – Edward Elgar Pub, 2012.

6. Huebner S. S. Scope and Functions of the Stock Market // Annals of the American Academy of Political and Social Science. – Vol. 35. – No.3. – 1910.

7. Möllers, T. M. J. Regulating Credit Rating Agencies: the new US and EU law – important steps or much ado about nothing? [Electronic recourse] // Capital Markets Law Journal. – 2009. – Vol. 4. – No. 4. – URL: http://ssrn.com/abstract=1709361.

8. Michie R. C. The London Stock Exchange. A History. – Oxford University Press, 2001.

9. Pitt Harvey L. Bringing financial services regulation into the twenty-first century // Yale Journal on Regulation. – Vol. 25. – No. 2. – 2008.

10. Principles-based regulation: focusing on the outcomes that matter [Electronic resource]. – FSA, 2007. – URL: http://www.fsa.gov.uk/pubs/other/principles.pdf.

11. The Financial Crisis Inquiry report Commission [Electronic resource] / The Financial Crisis Inquiry Commission. – 2011. – URL: http://www.fcic.gov/ report.

12. Useem M. Investor Capitalism: How Money Managers are Changing the Face of Corporate America. New York: Basic Books, 1999.

13. Verstein A. and Roberta R. Assessing Dodd-Frank [Electronic resource] / Yale Law School Center. – 2011. – URL: http://ssrn.com/abstract=1884290.

14. Zingales L. The Future of Securities Regulation // Journal of Accounting Research. – 2009. – No. 47(2).

15. Абрамов А. Е. Инвестиционные фонды. Доходность и риски, стратегии управления портфелем, объекты инвестирования в России. – М.: Альпина Паблишер, 2005.

16. Бахтараева К. Социально ответственные инвестиции: маркетинговый ход или будущее финансового рынка? // Рынок ценных бумаг. 2006. № 11.

17. Белов В. А. Ценные бумаги в российском гражданском праве. Под ред. Е. А. Суханова. Вступительная статья Е. А. Суханова. М.: Учебно-консультативный центр «ЮрИнфор», 1996.

18. Бессарабов Д. Закон расчистил дорогу инвесторам // Бизнес-адвокат. 2002. № 13.

19. Веселкова Е. Е. К вопросу об акционерных инвестиционных фондах // Адвокат. 2012. № 11.

20. Габов А. В., Молотников А. Е. Взаимодействие государственных органов стран АТЭС в части регулирования финансовых рынков // В преддверии саммита АТЭС: правовые механизмы региональной интеграции: монография / под ред. ак-

ка РАН Т. Я. Хабриевой. – М.: Статут, 2012.

21. Гаджиев Г. А. Конституционные основы и пределы правового регулирования корпоративных отношений // Предпринимательское право в рыночной экономике / Отв. ред. Е. П. Губин, П. Г. Лахно. – М.: Новая Правовая культура, 2004.

22. Гильфердинг Р. Финансовый капитал: новейшая фаза в развитии капитализма. М.: Знаменский и К, 1912.

23. Гортинская Е. И. Правовой статус ипотечного агента в сделках секьюритизации активов // Предпринимательское право. 2009. № 4.

24. Григорьев К. Правовое регулирование инвестиционных механизмов в российском и зарубежном законодательстве // Актуальные проблемы предпринимательского права: Вып.3 / под ред. А. Е. Молотникова. – М.: Стартап, 2013.

25. Гулиева Е.Я, Молотников А. Е. Понятие и специфика формирования интереса акционерного общества // Акционерное общество: вопросы корпоративного управления. 2011. № 3.

26. Зенькович Е. В. Организационно-правовые проблемы деятельности инфраструктурных институтов финансового рынка // Правовое регулирование фондовых рынков: практика России и зарубежных стран / отв. ред. Н. И. Михайлов. – М., 2012.

27. Керенский И. В. В России появится новый профессиональный участник рынка ценных бумаг – центральный депозитарий [Электронный ресурс] // КонсультантПлюс. – [Б.м.], 2011.

28. Клинова Е. А. Гражданско-правовые сделки при размещении эмиссионных ценных бумаг: Дисс… канд. юрид. наук. Казань, 2007 г.

29. Ковалев В. В. Финансовый менеджмент: теория ипрактика. М.: Проспект, 2011.

30. Комиссарова Е. Г. К вопросу о доверительном управлении целевым капиталом некоммерческих организаций // Юрист. 2012. № 6.

31. Комментарий к Федеральному закону от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг» (постатейный) / Ю. Н. Распутный, Н. А. Горбачева, Ж. В. Никитина, Н. И. Гарганджия, Д. А. Вавулин, А. С. Емельянов. – М.: Деловой двор, 2009.

32. Константинов Г. Л. О некоторых проблемных аспектах правового статуса сторон договора доверительного управления на рынке ценных бумаг в России // Банковское право. 2009. № 5.

33. Корнеева С. К понятию «инвестиции» // Хозяйство и право. 2008. № 12 (383).

34. Кредитные организации в России: правовой аспект / отв. ред. Е. А. Павлодский. – М.: Волтерс Клувер, 2006. 624 с.

35. Кротов Н., Никульшин О. история российского фондового рынка: депозитарии и регистраторы. М., 2007 в 2-х кн.

36. Кузьмина М. Н. Ценные бумаги в РФ: правовое регулирование выпуска и обращения. М., 2005 г.

37. Куракин Р. С. Субъекты биржевого рынка. – М.: Юрлитинформ, 2013.

38. Лебедев К. К. Защита прав обладателей бездокументарных ценных бумаг (материально-и процессуально-правовые аспекты разрешения споров, связанных с отчуждением бездокументарных ценных бумаг) М., 2007.

39. Леонов А. В. Эндаументы: место в системе финансирования высшего образования и опыт применения в мире и в России [Электронный ресурс] // Современные исследования социальных проблем. – 2012. —№ 1 (09). – Электрон. дан. – URL: http://sisp.nkras. ru./ issues/2012/1/leonov.pdf

40. Ломакин Д. В. Корпоративные правоотношения: общая теория и практика ее применения в хозяйственных обществах. – М.: Статут, 2008.

41. Ляшко Ю. Биржа, которая не стоит на месте // Депозитариум. 2012. № 12 (118).

42. Маевская Э. Разделение акционерных обществ на публичные и непубличные может существенно облегчить их корпоративную жизнь: интервью с Ю. Н. Распутным // Акционерный вестник.2012. № 6.

43. Майфат А. В. Гражданско-правовые конструкции инвестирования. – М.:Волтерс Клувер, 2006.

44. Миловидов В. Д. Инвестиционные фонды и трасты: как управлять капиталом? Опыт США. – М.: Анкил: Инфра-М, 2007.

45. Молотников А. Е. Финансовый кризис и защита частных инвесторов в РФ // Право и бизнес в условиях экономического кризиса: опыт России и Германии / отв. ред. Е. П. Губин, Е. Б. Лаутс. – М.: Юрист, 2010.

46. Об инвестиционных фондах: Постатейный комментарий к Федеральному закону (по состоянию на 1 марта 2003 года) / Н. Г. Доронина, Н. Г. Семилютина. – М.: Юстицинформ, 2003.

47. О совершенствовании регулирования финансового рынка. Аналитические материалы / науч. ред. В. С. Плескачевский и П. М. Лансков. – М., 2008.

48. Петражицкий Л. И. Акции. Биржевая игра и теория экономических кризисов. Том I: Об акционерном деле и типических ошибках при оценке шансов неизвестной прибыли. – СПб., 1911.

49. Петров М. И. Правовое регулирование рынка ценных бумаг. – СПб.: Питер, 2005.

50. Петров В. О. Лицензирование участников рынка ценных бумаг Российской Федерации: особенности правового регулирования // Юридический мир. 2011. № 5.

51. Плахотная А. Страховые компании как институциональные инвесторы на рынке ценных бумаг // Рынок ценных бумаг.2005.№ 20.

52. Правовые основы рынка ценных бумаг / под ред. А. Е. Шерстобитова. – М.: Фонд «Международный институт развития правовой экономики» (МИРПЭ), 1997. – М.: Финансовый издательский дом «Деловой экспресс». 1997.

53. Предпринимательское право России: учебник / В. С. Белых, Г. Э. Берсункаев, С. И. Виниченко; отв. ред. В. С. Белых. – М.: Проспект, 2009.

54. Ремнев А. Организованный внебиржевой рынок ценных бумаг // Рынок ценных бумаг. 2001. № 5.

55. Реформа системы регулирования и надзора на финансовом рынке. Дискуссионный материал НАУФОР [Электронный ресурс] / Официальный сайт НАУФОР. – 2012. – URL: http://www.naufor. ru/tree.asp?n=10116.

56. Ротко С. В. Депозитарная деятельность на рынке ценных бумаг // Юрист. 2009. № 1.

57. Рынок ценных бумаг: правовое регулирование. – М.: ОЛМА-ПРЕСС,2002.

58. Семенов С. С. Перспективы развития российского фондового рынка. – М.: Хлебпродинформ, 2005.

59. Сергеев В. В. Законодательное обеспечение рынка ценных бумаг в условиях модернизации рыночной экономики (с заседания Комиссии по законодательству в сфере деятельности кредитных организаций и финансовых рынков Ассоциации юристов России) // Банковское право.2011. № 4.

60. Степанова В. Эндаумент-фонды: перспективы для НКО и новый сегмент для доверительного управления» // Рынок ценных бумаг.2011. № 3(408).

61. Туктаров Е. Ю., Семикова Л. Е. Управление риском банкротства в финансовых сделках // Частное право и финансовый рынок: сборник статей / отв. ред. М. Л. Башкатов. – М.: Статут, 2011. – Вып. 1.

62. Черепанов Н. С. Общие фонды банковского управления: вопросы правового регулирования // Предпринимательское право. 2006. № 1.

63. Черкасский Б. Центральные депозитарии: что было, что будет… // Депозитариум. 2012. № 1.

64. Шелкович М. Т. Защита гражданских прав и законных интересов участников рынка ценных бумаг: Дисс… канд. юрид.

наук. М., 2008 г.

65. Щербакова О. И. Особенности правового регулирования деятельности иностранных юридических лиц на российском рынке ценных бумаг: Дисс. канд. юрид. наук. М., 2008 г.

Нормативные акты

1. Бюджетный кодекс Российской Федерации от 31 июля 1998 г.

2. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30 декабря 2001 г. № 195-ФЗ. – ст. 15.17.-15.23.1, 15.28–15.31.

3. Федеральный закон РФ от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ» О рынке ценных бумаг».

4. Федеральный закон РФ от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах».

5. Федеральный закон РФ от 29 июля 1998 г. № 136-ФЗ «Об особенностях эмиссии и обращения государственных и муниципальных ценных бумаг».

6. Федеральный закон РФ от 25 февраля 1999 г. № 39-ФЗ «Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений».

7. Федеральный закон от 21.11.2011 № 325-ФЗ «Об организованных торгах».

8. Федеральный закон РФ от 07 февраля 2011 г. № 7-ФЗ «О клиринге и клиринговой деятельности».

9. Федеральный закон РФ от 5 марта 1999 г. № 46-ФЗ «О защите прав и законных интересов инвесторов на рынке ценных бумаг».

10. Федеральный закон РФ от 29.04.2008 № 57-ФЗ «О порядке осуществления иностранных инвестиций в хозяйственные общества, имеющие стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства».

11. Указ Президента РФ от 16 сентября 1997 г. № 1034 «Об обеспечении прав инвесторов и акционеров на рынке ценных бумаг».

12. Положение о стандартах эмиссии ценных бумаг, порядке государственной регистрации выпуска (дополнительного выпуска) эмиссионных ценных бумаг, государственной регистрации отчетов об итогах выпуска (дополнительного выпуска) эмиссионных ценных бумаг и регистрации проспектов ценных бумаг, утвержденное Банком России 11.08.2014 № 428-П.

13. Положение о раскрытии информации эмитентами эмиссионных ценных бумаг, утв. Банком России 30.12.2014

№ 454-П.

14. Указание Банка России от 25 июля 2014 года № 3349-У «О единых требованиях к правилам осуществления брокерской деятельности при совершении операций с имуществом клиента брокера».

15. Приказ ФСФР РФ от 03.04.2007 № 07–37/пз-н «Об утверждении порядка осуществления деятельности по управлению ценными бумагами».

16. Постановление ФКЦБ от 16 октября 1997 г. № 36 «Об утверждении Положения о депозитарной деятельности в Российской Федерации».

17. Приказ ФСФР России от 30.07.2013 № 13–65/пз-н «О порядке открытия и ведения держателями реестров владельцев ценных бумаг лицевых и иных счетов и о внесении изменений в некоторые нормативные правовые акты Федеральной службы по финансовым рынкам».

18. Указание Банка России от 18.04.2014 № 3234-У «О единых требованиях к правилам осуществления брокерской деятельности при совершении отдельных сделок за счет клиентов».

19. Приказ ФСФР РФ от 13.03.2007 № 07–23/пз-н «Об утверждении порядка присвоения государственных регистрационных номеров выпускам (дополнительным выпускам) эмиссионных ценных бумаг».

20. Указание Банка России от 28.04.2015 № 3629-У «О признании лиц квалифицированными инвесторами и порядке ведения реестра лиц, признанных квалифицированными инвесторами».

21. Федеральный закон от 13.07.2015 № 223-ФЗ «О саморегулируемых организациях в сфере финансового рынка и о внесении изменений в статьи 2 и 6 Федерального закона «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации».

Судебная практика

1. Постановление Пленума ВАС РФ от 18.11.2003 № 19 «О некоторых вопросах применения Федерального закона «Об акционерных обществах».

2. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 24.07.2003 № 72 «Обзор практики принятия арбитражными судами мер по обеспечению исков по спорам, связанным с обращением ценных бумаг».

3. Постановление Пленума Верховного Суда РФ № 33, Пленума ВАС РФ № 14 от 04.12.2000 «О некоторых вопросах

практики рассмотрения споров, связанных с обращением векселей»;

4. Постановление Пленума ВАС РФ от 03.03.1999 № 4 «О некоторых вопросах, связанных с обращением взыскания на акции».

5. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 25.06.2009 № 131 «Обзор практики рассмотрения арбитражными судами споров о преимущественном праве приобретения акций закрытых акционерных обществ».

6. Информационное письмо ВАС РФ от 12.01.2004 № С5-7/ уз-21 «О Федеральном законе «О государственной регистрации выпусков акций, размещенных до вступления в силу Федерального закона «О рынке ценных бумаг» без государственной регистрации».

7. Информационное письмо ВАС РФ от 08.09.1998 № С5-7/ УЗ-690 «О Федеральном законе «Об особенностях эмиссии и обращения государственных и муниципальных ценных бумаг».

Занятие № 1

Рынок ценных бумаг: место в общей структуре рыночной экономики, определение и виды. Эмитенты на рынке ценных бумаг.

Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения

1. В чем значение рынка ценных бумаг для развития экономики?

2. Согласны ли вы с утверждением о том, что развитие рынка ценных бумаг зависит от уровня корпоративного управления?

3. Являются ли синонимами термины «рынок ценных бумаг» и «фондовый рынок»?

4. Назовите части финансового рынка. В чем их отличие друг от друга?

5. Поясните, почему само существование корпораций невозможно без рынка ценных бумаг.

6. Выделите положительные и отрицательные особенности рынка ценных бумаг. Каким образом они отразились на действующем законодательстве?

7. Назовите блоки общественных отношений, возникающих на рынке ценных бумаг.

8. Дайте определение понятию «рынок ценных бумаг».

9. Какие из функций рынка ценных бумаг можно обозначить как общие, а какие как специальные? Проанализируйте каждую из

выделенных функций.

10. Какие классификационные признаки могут лечь в основу выделения видов рынка ценных бумаг?

11. Какие основные изменения на организованном рынке произошли в последние десятилетия?

12. К какой модели фондового рынка ближе всего Россия?

13. Выделите наиболее серьезные изменения на рынке ценных бумаг последнего времени, которые оказали серьезное воздействие и на современные корпорации.

14. Каким образом на рынке ценных бумаг проявляется сочетание публичных и частных интересов?

15. С началом финансового кризиса 2008 года российское государство потратило значительные средства на поддержание курсовой стоимости акций отечественных компаний. Выскажите свое мнение насчет предпринятых мер со стороны государства.

16. Как вы считаете, необходим ли вторичный рынок для развития первичного рынка ценных бумаг? Ответ обоснуйте.

17. Выделите особенности, характеризующие законодательство о рынке ценных бумаг.

18. В чем состоят причины комплексного характера нормативных актов, регулирующих рынок ценных бумаг?

19. По каким основаниям можно классифицировать нормативные акты, регулирующие отношения, возникающие на рынке ценных бумаг?

20. Какие основные федеральные законы регулируют рынок ценных бумаг?

21. Назовите основные подзаконные акты, регулирующие фондовый рынок.

22. Какие факторы в современном мире оказывают воздействие на правовое регулирование деятельности эмитентов?

23. Какие цели может преследовать эмитент в ходе эмиссии ценных бумаг?

24. Дайте легальное определение понятия «эмитент». Существуют ли противоречия между определениями понятия «эмитент», содержащимися в различных нормативных актах?

25. Согласны ли вы с определением понятия «эмитент на рынке ценных бумаг», содержащимся в Законе о рынке ценных бумаг?

26. Как вы считаете, почему индивидуальным предпринимателям не предоставлено право выпуска эмиссионных ценных бумаг?

27. В чем заключается регулятивное воздействие государства на деятельность эмитентов?

28. Приведите примеры запрета эмиссии отдельных видов

ценных бумаг основной части эмитентов.

29. Какие юридические лица ввиду особенностей своего правового статуса либо ограничены, либо вообще лишены права эмиссии ценных бумаг?

30. По вашему мнению, должны ли некоммерческие организации обладать правом выпуска эмиссионных ценных бумаг? Какие из известных вам некоммерческих организаций обладают правом выпуска эмиссионных ценных бумаг?

31. Вправе ли российские эмитенты осуществлять размещение ценных бумаг за рубежом? Предусмотрены ли действующим законодательством РФ ограничения указанного права?

32. Какие основания классификации эмитентов вы знаете?

33. Какие эмитенты относятся к исполнительным органам государственной власти и органам местного самоуправления?

34. В чем состоит правовая природа эмиссии?

35. Приведите мнения современных исследователей по вопросу юридической сущности процесса эмиссии. Соответствуют ли они определению, содержащемуся в Законе о рынке ценных бумаг?

36. Чем различаются эмиссия ценных бумаг и размещение ценных бумаг?

37. Каковы основные цели эмиссии?

38. Являются ли синонимами понятия IPO (первичное публичное размещение) и эмиссия ценных бумаг?

39. Каковы цели и мотивы выхода компаний на публичный рынок?

40. Из каких этапов по действующему российскому законодательству состоит процедура эмиссии? Каковы отличительные особенности реализации отдельных этапов эмиссии ценных бумаг?

41. В чем отличие общего и специального порядка процедуры эмиссии ценных бумаг?

42. Поясните, какие органы юридических лиц и при каких условиях вправе принимать решение о размещении ценных бумаг и об утверждении решения об их выпуске.

43. Какую роль играет проспект ценных бумаг для процесса эмиссии? В каких случаях эмиссия ценных бумаг сопровождается обязательной регистрацией их проспекта?

44. В каких случаях не требуется государственная регистрация выпуска ценных бумаг до их выпуска?

45. Дайте определение понятий «листинг» и» публичное обращение».

46. Каковы основные цели эмиссии государственных и

муниципальных ценных бумаг?

47. В чем заключается специфика эмиссии государственных и муниципальных ценных бумаг?

48. Каковы особенности процедуры эмиссии государственных и муниципальных ценных бумаг?

49. Выделите специфические черты процедуры эмиссии биржевых облигаций, а также российских депозитарных расписок.

50. Каковы основания приостановления эмиссии ценных бумаг? В чем их сходство и различия с основаниями для признания выпуска эмиссионных ценных бумаг несостоявшимся?

51. Выделите критерии отнесения акционерного общества к публичным. В чем цель закрепления в законодательстве деления обществ на публичные и непубличные?

Задания по комментированию норм права

1. Согласно п. 2 ст. 5 Федерального закона «О защите прав и законных интересов инвесторов на рынке ценных бумаг»:

Совершение владельцем ценных бумаг любых сделок с принадлежащими ему ценными бумагами до их полной оплаты и регистрации отчета об итогах их выпуска запрещается, за исключением случаев, установленных федеральными законами.

Прокомментируйте указанную выше норму.

2. Согласно абз. 2 п. 3 ст. 2 Федерального закона «Об особенностях эмиссии и обращения государственных и муниципальных ценных бумаг»:

Эмитентом ценных бумаг Российской Федерации выступает федеральный орган исполнительной власти, являющийся юридическим лицом, к функциям которого решением Правительства Российской Федерации отнесено составление и/или исполнение федерального бюджета.

Прокомментируйте указанную выше норму.

Задачи

1. В Главное управление Центрального банка Российской Федерации по Центральному федеральному округу г. Москва было подано заявление от ПАО «Романтик» (г. Рязань) с целью государственной регистрации дополнительного выпуска обыкновенных именных акций. К заявлению прилагался необходимый для регистрации выпуска перечень документов. В процессе изучения документов специалистами Банка России были установлены следующие обстоятельства:

1) согласно уставу акционерного общества Совет директоров вправе утвердить решение о выпуске ценных бумаг только квалифицированным большинством голосов (3/4 от присутствующих на заседании членов). Однако, исходя из представленного в Банк России протокола заседания Совета директоров, указанное решение было принято простым большинством голосов;

2) решение о дополнительном выпуске акций было утверждено Советом директоров акционерного общества через семь месяцев после принятия общим собранием акционеров решения о размещении акций (принятие решения об увеличении уставного капитала).

Какое решение должно быть принято Банком России: об отказе в государственной регистрации дополнительного выпуска акций ПАО «Романтик» или о приостановлении эмиссии акций?

Является ли какое-нибудь из указанных выше обстоятельств основанием для приостановления государственной регистрации дополнительного выпуска акций?

2. ООО «Адмирал Крузенштерн» обратилось в Арбитражный суд Липецкой области с иском к Булкиной Эльвире Рудольфовне и Открытому акционерному обществу «Газовые запасы» (далее – ОАО «ГЗ») о признании недействительной (ничтожной) сделки купли-продажи акций ОАО «ГЗ» и применении последствий ее недействительности.

В ходе судебного разбирательства судом было установлено, что 27 января 2008 года между ООО «Адмирал Крузенштерн» и гражданкой Булкиной был заключен договор купли-продажи 15 785 обыкновенных именных акций ОАО «ГЗ» общей стоимостью 54 миллиона рублей. Однако в письме регионального отделения ФСФР по Юго-Западному региону было указано на отсутствие сведений о государственной регистрации выпусков ценных бумаг ОАО «ГЗ». Также в письме отмечалось, что документы на государственную регистрацию выпуска ценных бумаг обществом не подавались.

В обоснование своей позиции ответчик предоставил справку за подписью прежнего генерального директора ОАО «ГЗ», в котором подтверждался факт регистрации ценных бумаг общества в 1994 году в финансовом управлении администрации Липецкой области на основании Постановления Правительства РСФСР от 28.12.1991 № 78 «Об утверждении Положения о выпуске и обращении ценных бумаг на фондовых биржах в РСФСР». Кроме того, ответчик предоставил платежное поручение о перечислении истцу 54 миллионов рублей в счет приобретенных акций.

Какие обстоятельства необходимо выяснить суду для

вынесения решения по делу? Какое решение должен принять суд по делу, и на каких основаниях?

3. Закрытое акционерное общество «Шиншилла» в марте 2014 года обратилось в Арбитражный суд города Москвы с иском к акционерному обществу «Куртаж» о взыскании 15 миллионов рублей, которые были внесены в качестве оплаты дополнительного выпуска обыкновенных именных акций последнего.

Исходя из материалов дела седьмого октября 2013 года общее собрание акционеров АО «Куртаж» приняло решение об увеличении уставного капитала путем размещения дополнительных обыкновенных акций в количестве 150 000 000 штук номинальной стоимостью 10 копеек каждая по открытой подписке. Цена размещения была установлена равной 1 рубль за акцию.

После государственной регистрации выпуска акций истец подал в общество заявку на приобретение 15 000 000 акций. Двадцать пятого декабря 2013 года между истцом и ответчиком был заключен соответствующий договор купли-продажи акций. После оплаты стоимости ценных бумаг акции были зачислены на лицевой счет истца.

Однако в апреле 2014 года Главное управление Центрального банка Российской Федерации по Центральному федеральному округу г. Москва приняло решение о признании несостоявшимся дополнительного выпуска обыкновенных именных бездокументарных акций АО «Куртаж» и об аннулировании его государственной регистрации. В связи с этим в феврале 2014 года истец направил в адрес ответчика требование о возврате денежных средств, перечисленных в счет оплаты акций. ОАО «Куртаж» ответило истцу, что в связи с финансовыми затруднениями денежные средства будут возвращены до 1-го июля 2015 года.

Какое решение должен принять арбитражный суд? Ответ обоснуйте.

4. ООО «Лахмаджун» приобрело в процессе размещения облигаций ЗАО «ВТК» 10 000 облигаций номинальной стоимостью 1 тысяча рублей каждая. Срок погашения номинальной стоимости облигаций был определен эмитентом – 10 января 2014 года. Однако по наступлению указанного срока ЗАО «ВТК» отказалось погашать номинальную стоимость облигаций. Кроме того, ООО «Лахмаджун» стало известно о том, что один из акционеров поручителя по облигациям ООО «ВТК плюс» подал исковое заявление о признании недействительным решения общего собрания акционеров об одобрении крупной сделки о заключении

договора поручительства.

Вправе ли ООО «Лахмаджун» предъявить требование об исполнении обязательства по погашению номинальной стоимости облигаций к ООО «ВТК плюс»? Какие дополнительные требования могут быть предъявлены владельцем облигаций к поручителю?

Какие шаги необходимо предпринять ООО «Лахмаджун» для защиты своих прав?

5. В ходе проведения проверки документов, поданных для государственной регистрации выпуска акций ПАО «Командante» при его создании, установлено, что Общество зарегистрировано 5 сентября 2014 г. Территориальным учреждением Банка России было установлено, что документы для государственной регистрации выпуска ценных бумаг были поданы эмитентом через два месяца после даты государственной регистрации акционерного общества, то есть 10 ноября 2014 года.

Вправе ли Банк России зарегистрировать выпуск ценных бумаг и отчет об итогах выпуска?

Вправе ли Банк России привлечь к административной ответственности эмитента? Если да, на основании каких положений действующего законодательства?

6. Непубличное акционерное общество «Рассвет» при своем создании осуществило эмиссию акций номинальной стоимостью 100 руб. в количестве 5 000 000 штук, размещаемых путем распределения среди учредителей. При этом в уставе акционерного общества закреплено положение о наличии объявленных обыкновенных акций в количестве 2000 штук.

Вправе ли акционерное общество впоследствии осуществить дополнительную эмиссию обыкновенных акций номинальной стоимостью 20 руб. в количестве 1000 штук? Эмиссию привилегированных акций номинальной стоимостью 30 руб. в количестве 1500 штук?

Потребуется ли внесение изменений в устав до начала каждой из обозначенных эмиссий акций? После осуществления каждой из обозначенных эмиссий акций?

Деловые игры

Цель

1. В процессе проведения road show изучить порядок проведения презентации в ходе подготовки публичного размещения акций, процедуру общения с инвесторами.

2. Научиться разрабатывать документы, необходимые для проведения эмиссии ценных бумаг.

Диспозиция

1. В ходе подготовки к проведению публичного размещения обыкновенных именных акций ПАО «Алмазная башня» (Санкт-Петербург) руководство компании проводит серию встреч с потенциальными инвесторами в ключевых для размещения ценных бумаг городах (проведение т. н. road show).

2. Текущая встреча проходит в городе Москве в здании Московского университета. Руководству ПАО «Алмазная башня» необходимо сделать презентацию о своей компании, ознакомить присутствующих с новым передовым способом добычи алмазов, для реализации которого и необходимо привлечение дополнительных средств. Кроме этого, необходимо предоставить проспект ценных бумаг, содержащий подробную информацию об эмиссии акций и о самой компании.

3. Потенциальные инвесторы, ознакомившись с презентацией, проспектом ценных бумаг, задав детальные вопросы о компании и особенностях эмиссии, должны принять решение, приобретать ли акции общества и в каком количестве.

Участники

1. Генеральный директор ПАО «Алмазная башня» Купцов Виктор Алексеевич.

2. Финансовый директор ПАО «Алмазная башня» Светлова Анастасия Сергеевна.

3. Руководитель департамента корпоративного управления ПАО «Алмазная башня» Майков Дмитрий Васильевич.

4. Инвесторы – все остальные учащиеся.

Задание

1. Подготовить презентацию о своей компании, ознакомить присутствующих с новым передовым способом добычи алмазов.

2. Разработать проспект ценных бумаг.

3. Провести встречу с потенциальными инвесторами.

Письменные задания

1. Выделите общие и специальные функции рынка ценных бумаг (с приведением соответствующих примеров).

2. Опишите процедуру эмиссии облигаций, осуществляемую обществом с ограниченной ответственностью.

3. Какие меры ответственности предусмотрены для эмитента и членов его органов управления за нарушения, допускаемые в ходе эмиссии ценных бумаг?

Задания для внеаудиторной работы

Задания по комментированию норм права

1. ПАО «ВБО Анализ» планирует осуществить эмиссию 200 акций по открытой подписке на организованных торгах.

Подготовьте для ПАО «ВБО Анализ» правовую справку по следующим вопросам:

Будет ли в данном случае регистрация выпуска акций сопровождаться регистрацией проспекта ценных бумаг? Раскрытием информации на каждом этапе эмиссии?

На последнем этапе эмиссии эмитент будет обязан предоставить в Банк России отчет об итогах выпуска ценных бумаг или уведомление об итогах выпуска? Ответ обоснуйте.

Задания по обобщению судебной практики

1. Обобщите судебную практику по вопросам обжалования отказов Банка России (ФСФР) в государственной регистрации выпуска (дополнительного выпуска) эмиссионных ценных бумаг.

2. Обобщите судебную практику по вопросам нарушений, допускаемых в ходе эмиссии ценных бумаг.

Задания по составлению документов

1. Составьте решение о выпуске ценных бумаг (облигаций) АО «X».

2. Составьте договор купли продажи акций АО «Y» между ООО «Z» и физическим лицом.

3. Составьте проспект ценных бумаг (акций или облигаций на ваш выбор).

4. Составьте проект передаточного распоряжения.

5. Подготовьте проект заявления о государственной регистрации выпуска привилегированных акций.

Темы эссе

1. Для чего российские акционерные общества размещают ценные бумаги за рубежом? Необходимо ли устанавливать ограничения для случаев подобных размещений?

2. Какие нормативные акты целесообразно принять (внести изменения в ныне действующие) в целях совершенствования законодательства о рынке ценных бумаг?

Занятие № 2

Эмиссия акций и иных ценных бумаг акционерным обществом. Правовое регулирование деятельности инвестора на рынке ценных бумаг. Профессиональные участники рынка ценных бумаг.

Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения

1. Дайте определение следующим понятиям: «инвестиции», «инвестор», «инвестиционная деятельность».

2. В чем особенность инвестиционной деятельности на рынке

ценных бумаг?

3. Назовите основные подходы к определению понятия «инвестиции» в юридической науке.

4. Какими основными нормативными актами регулируется инвестиционная деятельность на рынке ценных бумаг?

5. Какова роль инвестора для развития рынка ценных бумаг?

6. Как известно, в зависимости от целей инвестирования выделяют несколько типов инвесторов: консервативные инвесторы, умеренно-агрессивные инвесторы, агрессивные, изощренные инвесторы, стратегические инвесторы. По вашему мнению, какие из них оказывают наиболее позитивное воздействие на рынок ценных бумаг?

7. Почему, на ваш взгляд, институциональные инвесторы в различных формах получили столь широкое распространение в последние десятилетия?

8. Какие меры ответственности предусмотрены в отношении эмитентов и членов их органов управления в целях защиты прав инвесторов на рынке ценных бумаг? Какие из них (гражданско-правовые, административные или уголовно-правовые меры) являются наиболее эффективными?

9. Перечислите основные сходства и различия между АИФ и ПИФ.

10. Что такое эндаумент? Почему, на ваш взгляд, эндаументы пока не получили широкого распространения в России?

11. Назовите основные способы участия государства в инвестиционной деятельности на рынке ценных бумаг.

12. В чем состоит особенность осуществления бюджетных инвестиций?

13. Какова процедура признания лица квалифицированным инвестором?

14. В чем состоит особенность правового статуса иностранных инвесторов на рынке ценных бумаг?

15. На каких принципах должно основываться правовое регулирование иностранных инвестиций на российском рынке ценных бумаг? Необходимо ли предусматривать для них более или менее благоприятные правовые режимы?

16. Чем обусловлены законодательные ограничения для иностранных инвесторов по приобретению российских ценных бумаг?

17. Что понимается под инфраструктурой рынка ценных бумаг?

18. Какие существуют особенности правового регулирования профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг?

19. Назовите виды деятельности на рынке ценных бумаг,

отнесенные к профессиональным.

20. В чем состоят особенности осуществления профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг?

21. Почему действующее законодательство предъявляет строгие требования к профессиональным участникам рынка ценных бумаг?

22. Федеральным законом от 28.12.2002 № 185-ФЗ были внесены изменения в Закон о рынке ценных бумаг. В частности, из числа лиц, которые вправе осуществлять функции профессиональных участников на рынке ценных бумаг, были исключены индивидуальные предприниматели. Как вы считаете, чем было обусловлено данное изменение законодательства?

23. Выделите законодательные ограничения на совмещение видов деятельности и операций с ценными бумагами. Чем обусловлено введение указанных ограничений?

24. Вправе ли физическое лицо осуществлять доверительное управление ценными бумагами?

25. В чем заключается роль организатора торговли на рынке ценных бумаг?

26. Какие требования к членам органов управления биржи предъявляются современным законодательством?

27. В чем состоят основные особенности деятельности центрального депозитария?

28. В чем заключается специфика клиринговой деятельности на рынке ценных бумаг?

29. Дайте определение понятию «репозитарий» и обозначьте необходимые условия для начала его работы.

30. В чем сходство и различие брокерской и дилерской деятельности?

31. Выделите функции андеррайтера на фондовом рынке. Кто из профессиональных участников, как правило, выступает в качестве андеррайтера?

32. Какие положения действующего законодательства защищают учредителя управления ценными бумагами от нарушения его прав со стороны управляющего?

33. И депозитарии, и регистраторы имеют в качестве основной функции своей деятельности – удостоверение прав на ценную бумагу и прав, вытекающих из ценной бумаги. Как вы считаете, необходимы ли российскому рынку ценных бумаг два профессиональных участника, выполняющих схожие функции? Ответ обоснуйте

34. Как вы считаете, в связи с чем юридическое лицо, осуществляющее деятельность по ведению реестра владельцев ценных бумаг, не вправе осуществлять сделки с ценными

бумагами зарегистрированного в системе ведения реестра владельцев ценных бумаг эмитента?

35. Какие функции выполняет номинальный держатель на рынке ценных бумаг? Кто из профессиональных участников рынка ценных бумаг вправе выступить в этом качестве?

36. Какова роль котировальных агентств для развития рынка ценных бумаг? Требуется ли законодательное определение их правового статуса?

37. Согласны ли вы с усилением роли саморегулируемых организаций на рынке ценных бумаг?

38. В чем суть листинга на рынке ценных бумаг? В каком случае эмитенты осуществляют делистинг?

39. Что такое раскрытие информации? Каково значение раскрытия информации для развития рынка ценных бумаг?

40. Перечислите основные функции представителя владельцев облигаций и общего собрания владельцев облигаций. Чем, на ваш взгляд, обусловлено появление данных институтов?

Задания по комментированию норм права

1. Согласно ст. 5 Закона «О рынке ценных бумаг»:…наличие лицензии на осуществление деятельности по управлению ценными бумагами не требуется в случае, если доверительное управление связано только с осуществлением управляющим прав по ценным бумагам.

Прокомментируйте данное положение, приведя конкретные примеры осуществления управляющим прав по ценным бумагам.

2. Согласно ст. 7 Закона «О рынке ценных бумаг»:

Депозитарий имеет право на основании соглашений с другими депозитариями привлекать их к исполнению своих обязанностей по хранению сертификатов ценных бумаг и/или учету прав на ценные бумаги депонентов (то есть становиться депонентом другого депозитария или принимать в качестве депонента другой депозитарий), если это прямо не запрещено депозитарным договором.

Прокомментируйте данное положение, сделав предположение о причинах заключения подобных соглашений.

3. Согласно абз.2 п. 4 ст. 44 Закона об акционерных обществах:

Общество и регистратор солидарно несут ответственность за убытки, причиненные акционеру в результате утраты акций или невозможности осуществить права, удостоверенные акциями, в связи с ненадлежащим соблюдением порядка поддержания системы ведения и составления реестра акционеров общества,

если не будет доказано, что надлежащее соблюдение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы или действий (бездействия) акционера, требующего возмещения убытков, в том числе вследствие того, что акционер не принял разумные меры к их уменьшению.

Прокомментируйте данное положение

Задачи

1. На заседании совета директоров АО «Лагуна» было принято решение об отказе акционеру, владеющему 15 % обыкновенных именных акций общества, в проведении внеочередного общего собрания акционеров. В качестве причины отказа было отмечено указание в требовании о проведении собрания сокращенного, а не полного наименования владельца акций. Общее число членов совета директоров 7, «за» проголосовало 5 человек. При этом один из членов совета директоров воздержался, другой проголосовал «против», а третий, проголосовав «за», указал в протоколе свое особое мнение. Последний отметил, что решение противоречит действующему законодательству, однако он был вынужден голосовать «за» в связи с директивой, полученной от выдвинувшего его в совет директоров акционера, – общества ООО «Холдинг плюс».

Впоследствии на основании заявления акционера, которому было отказано в проведении собрания, в отношении членов совета директоров территориальное учреждение Банка России возбудило административное дело.

На основании какого положения действующего законодательства должно возбуждаться административное дело? Кто из членов совета директоров подлежит привлечению к административной ответственности, а кто нет?

2. Открытое акционерное общество «Пируэт», созданное в процессе приватизации в 1995 году, подало исковое заявление в Арбитражный суд города Москвы с требованием о признании незаконным и отмене постановления Регионального отделения ФСФР в Центральном федеральном округе от 10.09.2009 г № 295 о привлечении к административной ответственности по ч. 2 ст. 15.19 КоАП в виде штрафа в сумме 800 000 рублей.

Как было установлено в ходе судебного разбирательства, региональное отделение ФСФСР провело проверку ОАО «Пируэт» и установило факт отсутствия раскрытия информации в форме ежеквартальных отчетов и сообщений о существенных фактах. По мнению ФСФР это противоречило пп. в) пункта 5.1. и абз. 2 пп. 6.1.1. Приказа ФСФР РФ от 10.10.2006 № 06-117/пз-н «Об

утверждении Положения о раскрытии информации эмитентами эмиссионных ценных бумаг». В связи с тем, что общество было создано в процессе приватизации и его план приватизации предусматривал отчуждение акций неограниченному кругу лиц, оно несет обязанность раскрывать информацию в указанных формах.

Какое решение должен принять суд? Ответ обоснуйте

3. Индивидуальный предприниматель Финкельштейн Иван Петрович обратился в Арбитражный суд г. Костромы к ООО «Регистр» с иском о понуждении внести запись в реестр акционеров АО «Антарктида». По мнению истца, запись должна представлять собой лицевой счет данного индивидуального предпринимателя, выступающего в качестве доверительного управляющего. Кроме того, истец потребовал зачислить на его счет обыкновенные именные акции АО «Антарктида».

Как было установлено в ходе судебного разбирательства, между ИП Финкельштейном и гражданином Кукиным Сергеем Сергеевичем был заключен договор доверительного управления 5 000 обыкновенных именных акций АО. Однако когда ИП Финкельштейн обратился к ООО «Регистр» с целью внесения записи в реестр акционеров, последний отказал ему в этом.

Правомерны ли действия ООО «Регистр»?

Какое решение должен принять суд? Ответ обоснуйте

4. ООО «Хванчкара» обратилось к ООО «Регтайм», являющемуся реестродержателем АО «Ханой». ООО «Хванчкара» потребовало внести изменения в реестр акционеров в связи с тем, что оно приобрело в собственность 5 000 обыкновенных именных акций АО «Ханой», сумма сделки составила 10 000 000 рублей.

Реестродержатель, не отказываясь осуществить операции в системе ведения реестра, потребовал в качестве платы за услуги по внесению изменений 5 % от совершенной сделки.

Правомерно ли требование реестродержателя?

5. ПАО «Инженер» осуществило государственную регистрацию решения о дополнительном выпуске ценных бумаг (облигаций) и проспекта ценных бумаг, после чего руководство общества осознало необходимость внесения изменений в условия выпуска облигаций.

Вправе ли эмитент принять решение о продлении срока размещения ценных бумаг до/после начала размещения облигаций? Какой орган принимает соответствующее решение?

Вправе ли эмитент принять решение об изменении количества облигаций выпуска до/ после начала размещения облигаций?

Вправе ли эмитент принять решение об определении

представителя владельцев облигаций и внесении сведений о нем в решение о выпуске облигаций до/после начала размещения? Опишите порядок внесения такого изменения.

Письменные задания

1. Проведите сравнительный анализ правового положения реестродержателей и депозитариев.

2. Каковы основные требования, предъявляемые к брокерской и дилерской деятельности?

3. Раскройте понятие номинального держателя и определите его место на рынке ценных бумаг.

Задания для внеаудиторной работы

Задания по комментированию норм права

Генеральный директор публичного акционерного общества «Квирит» заинтересован в осуществлении допуска акций компании на ФБ ММВБ, путем их включения в список ценных бумаг второго уровня в процессе обращения акций.

Предоставьте руководителю компании подробные рекомендации по возможным путям достижения поставленной цели, пояснив, каким параметрам должно соответствовать общество, какие документы следует подготовить для предоставления в ЗАО «ФБ ММВБ».

Правовые заключения

Как акционер, владеющий 51 % акций ПАО «Х», должен структурировать сделку по выкупу 44 % акций у трех не аффилированных с ним и между собой акционеров, чтобы получить право на принудительный выкуп акций у остальных миноритарных акционеров? Вправе ли указанный акционер принудительно выкупить акции всех миноритариев ПАО «Х» по низкой цене, выгодной только ему?

Задания по обобщению судебной практики

1. Обобщите судебную практику по вопросам защиты прав иностранных инвесторов на рынке ценных бумаг РФ.

2. Обобщите судебную практику по вопросу о привлечении к ответственности реестродержателей за ведение и хранение реестра акционеров.

Задания по составлению документов

1. Подготовьте проект договора на ведение реестра.

2. Подготовьте исковое заявление к управляющему на рынке ценных бумаг о взыскании причиненных учредителю управления убытков.

3. Подготовьте проект ежеквартального отчета эмитента.

Темы рефератов

1. Система законодательства о рынке ценных бумаг: понятие, особенности, тенденции и перспективы развития.

2. Правовое регулирование деятельности эмитентов на рынке ценных бумаг.

3. Особенности эмиссии акций и облигаций хозяйственными обществами.

4. Правовое регулирование обращения ценных бумаг на рынке.

5. Особенности эмиссии и обращения государственных и муниципальных ценных бумаг.

6. Размещение эмиссионных ценных бумаг: понятие, этапы, правовое регулирование.

7. Правовое регулирование деятельности инвестора на рынке ценных бумаг.

8. Иностранные инвесторы и правовое регулирование их деятельности на рынке ценных бумаг.

9. Особенности приобретения голосующих акций российских акционерных обществ иностранными инвесторами.

10. Правовые вопросы лицензирования деятельности профессиональных участников на рынке ценных бумаг.

11. Правовое регулирование брокерской и дилерской деятельности.

12. Доверительный управляющий на рынке ценных бумаг.

13. Клиринговая деятельность на рынке ценных бумаг и ее правовое регулирование.

14. Правовой статус депозитария как профессионального участника рынка ценных бумаг.

15. Правовое регулирование деятельности биржи и организаторов торговли на рынке ценных бумаг.

16. Саморегулируемые организации на рынке ценных бумаг.

17. Правовые формы и способы государственного регулирования на рынке ценных бумаг.

18. Государственный контроль на рынке ценных бумаг.

19. Правовые способы и формы защиты прав инвесторов на рынке ценных бумаг.

20. Защита прав владельцев эмиссионных ценных бумаг.

Темы эссе

1. Какие изменения необходимо произвести в действующем законодательстве РФ для того, чтобы превратить Москву или иной город России в Международный финансовый центр?

2. В чем, на ваш взгляд, цель введения деления на публичные и непубличные общества?

3. Целесообразно ли создание мегарегулятора для повышения эффективности управления на рынке ценных бумаг?

4. Какова, на ваш взгляд, цель введения институтов представителя владельцев облигаций и общего собрания владельцев облигаций?

Итоговый тест по теме 17

Отметьте один или несколько правильных ответов.

1. Инвестиции – это:

а) денежные средства, ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права, иные права, имеющие денежную оценку, вкладываемые в объекты предпринимательской и (или) иной деятельности в целях получения прибыли и (или) достижения иного полезного эффекта;

б) денежные средства, вкладываемые в ценные бумаги и иные права, имеющие денежную оценку;

в) денежные средства, ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права, иные права, имеющие денежную оценку, вкладываемые в объекты предпринимательской деятельности в целях получения прибыли.

2. Профессиональные участники рынка ценных бумаг – это:

а) юридические лица, профессионально осуществляющие деятельность на рынке ценных бумаг;

б) юридические лица, которые осуществляют виды деятельности, указанные в гл. 2 Закона о рынке ценных бумаг;

в) юридические лица и индивидуальные предприниматели, которые осуществляют виды деятельности, указанные в гл. 2 Закона о рынке ценных бумаг.

3. Не являются профессиональными участниками на рынке ценных бумаг:

а) брокеры;

б) эмитенты;

в) организаторы торговли на рынке ценных бумаг.

4. Рынок ценных бумаг – это:

а) место, где совершаются сделки с ценными бумагами;

б) совокупность отношений по поводу приобретения и отчуждения ценных бумаг;

в) совокупность отношений по поводу выпуска и обращения ценных бумаг между его участниками.

5. К общим функциям рынка ценных бумаг относится:

а) повышение эффективности функционирования первичных рынков;

б) пополнение государственного бюджета;

в) установление политической стабильности.

6. По связи объектов рынка ценных бумаг с их выпуском и

обращением выделяют:

а) первичный и вторичный рынки;

б) основной и вспомогательный;

в) организованный и неорганизованный.

7. Не вправе осуществлять выпуск эмиссионных ценных бумаг:

а) Министерство финансов Российской Федерации;

б) Центральный банк Российской Федерации;

в) Министерство экономического развития Российской Федерации.

8. Назовите разновидность эмиссионных ценных бумаг, выпуск которых не подлежит государственной регистрации:

а) российские депозитарные расписки;

б) опционы эмитента;

в) биржевые облигации.

9. Российские депозитарные расписки могут выпускаться только:

а) депозитарием;

б) реестродержателем;

в) брокером.

10. При документарной форме эмиссионных ценных бумаг документами, удостоверяющими права, закрепленные ценной бумагой, являются:

а) сертификат и решение о выпуске ценных бумаг;

б) сертификат и проспект ценных бумаг;

в) эмиссионный мандат.

11. К общему порядку процедуры эмиссии не относится:

а) размещение эмиссионных ценных бумаг;

б) утверждение решения о выпуске (дополнительном выпуске) эмиссионных ценных бумаг;

в) раскрытие информации.

12. В акционерных обществах решение о выпуске утверждается:

а) советом директоров или органом, осуществляющим в соответствии с федеральными законами его функции;

б) советом директоров или лицом, осуществляющим функции единоличного исполнительного органа;

в) аудитором.

13. До государственной регистрации их выпуска размещение ценных бумаг:

а) не разрешается;

б) разрешается;

в) не разрешается за рядом исключений.

14. Размещение эмиссионных ценных бумаг – это:

а) отчуждение эмиссионных ценных бумаг первым владельцам путем заключения гражданско-правовых сделок

б) отчуждение эмиссионных ценных бумаг первым владельцам;

в) отчуждение эмиссионных ценных бумаг путем заключения гражданско-правовых сделок.

15. При закрытой подписке акций размещение происходит:

а) среди акционеров непубличного акционерного общества;

б) среди заранее известного круга лиц, который определяется в решении о выпуске;

в) среди акционеров непубличного акционерного общества и его сотрудников.

16. Управляющий ценными бумагами не вправе осуществлять управление следующими объектами:

а) денежными средствами, предназначенными для инвестирования в ценные бумаги;

б) денежными средствами и ценными бумагами, получаемыми в процессе управления ценными бумагами;

в) недвижимым имуществом.

17. Оказание услуг по хранению сертификатов ценных бумаг осуществляется:

а) депозитарием;

б) реестродержателем;

в) клиринговой организацией.

18. Документ, выдаваемый держателем реестра с указанием владельца лицевого счета, количества ценных бумаг каждого выпуска, числящихся на этом счете в момент выдачи выписки, фактов их обременения обязательствами, а также иной информации, относящейся к этим бумагам, называется:

а) информационной картой;

б) эмиссионным сертификатом;

в) выпиской из системы ведения реестра.

19. Государственная регистрация выпуска ценных бумаг сопровождается регистрацией проспекта:

а) в случае размещения ценных бумаг по открытой подписке либо по закрытой подписке среди более 500 человек;

б) всегда за исключениями, предусмотренными законом;

в) всегда в случае эмиссии акций.

20. Профессиональный участник на рынке ценных бумаг для осуществления своей деятельности должен:

а) иметь лицензию на осуществление соответствующего вида деятельности;

б) иметь членство в саморегулируемой организации, вид которой соответствует виду деятельности профессионального

участника;

в) пройти аттестацию при Министерстве финансов Российской Федерации.

Контрольные вопросы по теме 17

1. Назовите общие и специальные функции рынка ценных бумаг.
2. Дайте определение рынка ценных бумаг.
3. Назовите различные виды рынка ценных бумаг на основе различных классифицирующих признаков.
4. Что такое организованный и неорганизованный рынок ценных бумаг?
5. Как определяется эмитент в Законе «О рынке ценных бумаг»?
6. Вправе ли выпускать эмиссионные ценные бумаги некоммерческие организации?
7. В каких формах выпускаются эмиссионные ценные бумаги?
8. На основании какого федерального закона осуществляется эмиссия государственных и муниципальных ценных бумаг?
9. Назовите государственный орган, осуществляющий регулирование рынка ценных бумаг.
10. Вправе ли российские эмитенты размещать ценные бумаги за пределами Российской Федерации?
11. Что такое IPO?
12. На основании каких нормативных актов осуществляется эмиссия корпоративных ценных бумаг?
13. Дайте определение эмиссии ценных бумаг.
14. Выделите этапы эмиссии ценных бумаг.
15. Что такое недобросовестная эмиссия?
16. Дайте определение инвестиционной деятельности.
17. Кто относится к профессиональным участникам рынка ценных бумаг?
18. Назовите основные нормативные акты, регулирующие брокерскую и дилерскую деятельность.
19. Что такое клиринг?
20. Дайте определение номинальному держателю.

Тема 18
Правовое регулирование рынка банковских услуг

Литература

Основная

1. Агарков М. М. Основы банковского права: Курс лекций. Учение о ценных бумагах (научное исследование). М., 1994.

2. Банковское право: учебник для магистров. 3-е изд., перераб. и доп. / под ред. Д. Г. Алексеевой, С. В. Пыхтина. М., 2012.

3. Банковское право. Учебник / Отв. ред. В. С. Белых. М., 2011.

4. Банковское право Российской Федерации. Общая часть. Тосунян Г. А., Викулин А. Ю., Экмалян А. М. М., 2002.

5. Брагинский М.И, Витрянский В. В. Договорное право. Книга пятая. Том 2. М., 2006.

6. Братко А. Г. Банковское право в России (вопросы теории и практики). М. 2007.

7. Ефимова Л. Г. Банковское право. Т. 1. Банковская система Российской Федерации. М., 2010.

8. Курбатов А. Я. Банковское право России. Учебник. 3-е изд. М., 2013.

9. Тедеев А. А. Банковское право. Учебник. 4-е изд., перераб. и доп. М.; Воронеж, 2011.

Дополнительная

1. Агарков М. М. Проблема законодательного регулирования банковских операций. М., 1926.

2. Банки и небанковские кредитные организации и их операции. Учебник. 2-е изд. / под ред. Е. Ф. Жукова. М., 2011.

3. Банковское право / под ред. А. А. Травкина. М., 2005.

4. Банковское право России. Понятийный аппарат и словарь нормативных определений. Тосунян Г. А., Викулин А. Ю. / под ред. А. М. Экмаляна. М., 2000.

5. Банковское право Российской Федерации: Учебное пособие / Отв. ред. Е. Ю. Грачева. – 2-е изд., перераб. и доп. – М., 2013.

6. Банковское законодательство / под ред. Н. Д. Эриашвили. М., 2013.

7. Белов В. А. Банковское право России: теория, законодательство, практика. М., 2000.

8. Братко А. Г. Банк России: правовой статус и компетенция.

М., 2006.

9. Бычкова Н. П., Авагян Г. Л., Баяндурян Г. Л. Кредитный договор: экономическая и правовая природа. М., 2009.

10. Вишневский А. А. Современное банковское право: банковско-клиентские отношения. М., 2013.

11. Гражданско-правовое регулирование банковской деятельности: Учеб. пособие / под ред. Суханова Е. А. М., 1997.

12. Ерпылева Н. Ю. Международное банковское право: теория и практика применения. М., 2012

13. Ефимова Л. Г. Банковские сделки. Право и практика. М., 2001.

14. Курбатов А. Я. Правосубъектность кредитных организаций: теоретические основы формирования, содержание и проблемы реализации. М., 2010.

15. Кредитные организации в России: правовой аспект / под ред. Е. А. Павлодского. М., 2005.

16. Лаутс Е. Б. Рынок банковских услуг: правовое обеспечение стабильности. М., 2008.

17. Лаутс Е..Б. Банковское право и банковская деятельность. Понятие и сущность (лекция в рамках учебного курса «Предпринимательское право») // Приложение к журналу Предпринимательское право. 2011. № 4.

18. Линников А. С. Правовое регулирование банковской деятельности и банковский надзор в Европейском Союзе. М., 2009.

19. Новоселова Л. А., Шерстобитов А. Е. Правовая природа перевода денежных средств по поручению физического лица без открытия ему банковского счета // Законодательство. 2005. № 2.

20. Олейник О. М. Основы банковского права. М., 1997.

21. Поллард А. М., Пассейк Ж. Г., Эллис К. Х. и др. Банковское право США: пер. с англ / Общ. ред. Я. А. Куника. М. 1992.

22. Рид Э., Коттер Р., Гилл Э., Смит Р. Коммерческие банки. М., 1991.

23. Саперов С. А. Банковское право: теория и практика. М., 2003.

24. Семилютина Н. Г. Российский рынок финансовых услуг (формирование правовой модели). М., 2005.

25. Соломин С. К. Разграничение категорий «банковская операция» и «другие сделки кредитной организации» // Законодательство. 2007. № 7.

26. Тарасенко О. А., Хоменко Е. Г. Банковское право. Учебник. М., 2012.

27. Тарасенко О. А., Хоменко Е. Г. Банковская система

Российской Федерации и ее антикризисное регулирование: учебное пособие. М., 2009.

28. Тосунян Г. А. Актуальные проблемы банковского и смежного законодательства. Выпуск 1. М., 2011.

29. Тосунян Г. А. Банкизация России: право, экономика, политика. М., 2008.

30. Шамраев А. В. Правовое регулирование международных банковских сделок и сделок на международных финансовых рынках. М., 2009.

31. Эриашвили Н. Д. Банковское право. М., 2012.

Нормативные акты

1. ГК РФ.

2. КоАП РФ.

3. НК РФ.

4. Рабочий вариант перевода на русский язык документа Базельского комитета по банковскому надзору «Международная конвергенция измерения капитала и стандартов капитала: новые подходы» (Базель II). // http://www.cbr.ru/today/pk/basel.htm.

5. Методология основных принципов эффективного банковского надзора Базельского комитета по банковскому надзору (Базель 1)(Базель, Швейцария, октябрь 1999 г.).

6. Федеральный закон от 30.12.2004 № 218-ФЗ «О кредитных историях».

7. Федеральный закон от 23.12.2003 № 177-ФЗ «О страховании вкладов физических лиц в банках Российской Федерации».

8. Федеральный закон от 10 декабря 2003 г. № 173-ФЗ «О валютном регулировании и валютном контроле».

9. Федеральный закон от 11 ноября 2003 г. № 152-ФЗ «Об ипотечных ценных бумагах».

10. Федеральный закон от 10 июля 2002 г. № 86-ФЗ «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)».

11. Федеральный закон от 7 августа 2001 г.№ 115-ФЗ «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма».

12. Федеральный закон от 26 октября 2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)».

13. Федеральный закон от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг».

14. Федеральный закон от 2 декабря 1990 г. № 395-1 «О банках и банковской деятельности».

15. Федеральный закон от 23.07.2013 № 251-ФЗ «О внесении

изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с передачей Центральному банку Российской Федерации полномочий по регулированию, контролю и надзору в сфере финансовых рынков».

16. Федеральный закон от 21.12.2013 № 353-ФЗ «О потребительском кредите (займе)».

17. Инструкция Банка России от 27.12.2013 № 148-И «О порядке осуществления процедуры эмиссии ценных бумаг кредитных организаций на территории Российской Федерации».

18. Инструкция Банка России от 30.05.2014 № 153-И «Об открытии и закрытии банковских счетов, счетов по вкладам (депозитам), депозитных счетов».

19. Инструкция Банка России от 03.12.2012 № 139-И «Об обязательных нормативах банков».

20. Инструкция Банка России от 02.04.2010 № 135-И «О порядке принятия Банком России решения о государственной регистрации кредитных организаций и выдаче лицензий на осуществление банковских операций».

21. Инструкция Банка России от 25.02.2014 № 149-И «Об организации инспекционной деятельности Центрального банка Российской Федерации (Банка России)».

22. Инструкция Банка России № 59 «О применении к кредитным организациям мер воздействия» (утверждена приказом Банка России от 31 марта 1997 г. № 02-139).

23. Положение Банка России от 24 апреля 2008 г. № 318-П «О порядке ведения кассовых операций и правилах хранения, перевозки и инкассации банкнот и монеты Банка России в кредитных организациях на территории Российской Федерации».

24. Положение Банка России от 7 сентября 2007 г. № 310-П «О кураторах кредитных организаций».

25. Положение от 16 июля 2012 г. № 385-П «О правилах ведения бухгалтерского учета в кредитных организациях, расположенных на территории Российской Федерации».

26. Положение Банка России от 24 декабря 2004 г. № 266-П «Об эмиссии банковских карт и об операциях, совершаемых с использованием платежных карт».

27. Положение Банка России от 16 декабря 2003 г. № 242-П «Об организации внутреннего контроля в кредитных организациях и банковских группах».

28. Положение от 19 июня 2012 г. № 383-П «О правилах осуществления перевода денежных средств».

29. Положение Банка России от 10 февраля 2003 г. № 215-П «О методике определения собственных средств (капитала) кредитных организаций».

30. Положение Банка России от 31 августа 1998 г. № 54-П «О порядке предоставления (размещения) кредитными организациями денежных средств и их возврата (погашения)».

31. Положение Банка России от 26 июня 1998 г. № 39-П «О порядке начисления процентов по операциям, связанным с привлечением и размещением денежных средств банками».

32. Положение от 12 октября 2011 г. № 373-П «О порядке ведения кассовых операций с банкнотами и монетой Банка России на территории Российской Федерации».

33. Положение Банка России от 15 сентября 1997 г. № 519 «О порядке подготовки и вступления в силу нормативных актов Банка России».

34. Положение от 30 мая 2014 г. № 421-П «О порядке расчета показателя краткосрочной ликвидности («Базель III»)».

35. Положение от 28 декабря 2012 г. № 395-П «О методике определения величины собственных средств (капитала) кредитных организаций («Базель III»)».

Судебная практика

1. Постановление Конституционного Суда Российской Федерации от 23 февраля 1999 г. № 4-П «По делу о проверке конституционности положения ч. 2 ст. 29 Федерального закона «О банках и банковской деятельности» // Собрание законодательства Российской Федерации.1999. № 10. Ст. 1254.

2. Постановление Пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 19 апреля 1999 г. № 5 «О некоторых вопросах рассмотрения споров, связанных с заключением, исполнением и расторжением договоров банковского счета» // Вестник ВАС РФ. 1999. № 7.

3. Информационное письмо Президиума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 13 сентября 2011 г. № 147 «Обзор судебной практики разрешения споров, связанных с применением положений Гражданского кодекса Российской Федерации о кредитном договоре» // Вестник ВАС РФ. 2011. № 11.

Занятие № 1

Банковское законодательство и банковская деятельность. Понятие рынка банковских услуг и банковской системы. Правовое положение Банка России и кредитных организаций. Банковские группы и холдинги. Правовые основы банковского регулирования и надзора.

Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения

1. Дайте определение банковского законодательства. Каковы особенности состава банковского законодательства. Как вы полагаете, ограничивается ли состав банковского законодательства Федеральным законом «О Банке России» и Федеральным законом «О банках и банковской деятельности»?

2. Банк России имеет право издавать нормативные акты. Как вы полагаете, какова юридическая сила данных нормативных актов, являются ли они также составной частью банковского законодательства?

3. По мнению Г. Райнера, «финансовый рынок является источником инновационного воздействия на законодателя, которое не стоит представлять улицей с односторонним движением. Изменяющиеся правовые условия со своей стороны преобразуют процессы, происходящие в экономике. Посредством такого взаимодействия закручивается своеобразная экономико-правовая «спираль инноваций»[96]. Как вы прокомментируете данное высказывание в отношении путей совершенствования законодательства о банковской деятельности в современных условиях?

4. Как вы полагаете, в чем состоит особенность банковской деятельности как разновидности предпринимательской деятельности?

5. Существуют ли на сегодняшний день правовые основания для выделения такой категории сделок кредитных организаций как «банковские сделки»? Проанализировав различные позиции по вопросу понятия «банковская сделка», соотнесите данный термин с основополагающим понятием «банковская операция».

6. Что, по вашему мнению, представляет собой рынок банковских услуг и каково его место на финансовом рынке?

7. Совпадают ли, по вашему мнению, субъекты банковской системы и участники рынка банковских услуг?

8. Почему, как вы полагаете, в российской банковской системе отсутствуют филиалы иностранных банков?

9. Существуют различные позиции по вопросу включения тех или иных субъектов в банковскую систему. Как вы полагаете, можно ли отнести к их числу помимо субъектов, прямо указанных в законе, также государственные корпорации «Агентство по страхованию вкладов», «Банк Развития», бюро кредитных историй и др. Обоснуйте свою позицию.

10. Какова, по вашему мнению, роль банковских ассоциаций на рынке банковских услуг? Охарактеризуйте способы, которыми согласно законодательству могут воспользоваться банковские

ассоциации для достижения своих уставных целей.

11. Что понимается под специальной и исключительной правоспособностью кредитных организаций?

12. В каком порядке осуществляются государственная регистрация и лицензирование кредитных организаций, и какие требования предъявляются к уставному капиталу кредитной организации и ее собственным средствам?

13. Каковы конституционные основы организации и деятельности Банка России? Как вы считаете, каково значение независимости Банка России?

14. Имеются различные мнения относительно того, является ли Банк России органом государственной власти. Обоснуйте свою позицию по данному вопросу.

15. Дайте общую характеристику органов управления Банка России. Как, по вашему мнению, повлияло на политику Банка России наделение Национального банковского совета властными полномочиями?

16. Как вы можете охарактеризовать цели банковского регулирования и надзора? Какие инструменты банковского регулирования и надзора вы можете назвать?

17. Прокомментируйте следующее высказывание А. И. Каминки: «Доверие должно иметь под собой твердую почву, соответствовать реальным отношениям, без чего оно может привести к катастрофе. Но так или иначе создавшееся доверие является решающим моментом в процессе оказания кредита. И пока распространено убеждение в устойчивости сложившихся хозяйственных отношений, вопрос о ликвидности банковских активов не имеет особого значения»[97]. Какова роль деловой репутации для банка и для его должностных лиц?

18. Как вы относитесь к известному афоризму: «Риск банка никогда не равен нулю»? Каково понятие и виды банковских рисков?

19. Как вы относитесь к идее саморегулирования на рынке банковских услуг?

Задания по комментированию норм права

1. Как, по вашему мнению, соотносятся положения ст. 2 Федерального закона «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)» о том, что уставный капитал и иное имущество Банка России являются федеральной собственностью, а полномочия по владению, пользованию и распоряжению ею предоставлены Банку России.

2. Как соотносятся нормы ст. 857 ГК РФ «Банковская тайна»

и нормы ст. 26 Закона о банках и банковской деятельности в части объекта банковской тайны, а также субъектов, которым могут быть предоставлены соответствующие сведения? Какие нормы будут иметь приоритет в случае возникновения коллизии?

Задачи

1. ОАО «Банк Грингокс» обратился в Центральный банк с ходатайством о согласовании на должность кандидатуры руководителя кредитной организации (филиала) – генерального директора банка. К ходатайству была приложена анкета кандидата. Однако Банк России через 1 месяц письменно уведомил кредитную организацию об отказе в согласовании кандидата на должность руководителя кредитной организации по причине несоответствия его требованиям, предусмотренным п. 1 ч. 1 ст. 16 Закона о банках и банковской деятельности.

Каким требованиям должен соответствовать кандидат на должность генерального директора банка?

Правомерно ли Банком России было отказано в согласовании кандидатуры со ссылкой на ст. 16 Закона о банках и банковской деятельности без обоснования причин такого отказа?

2. Клиент банка получил уведомление от обслуживающего его банка о том, что банк расторгает с ним договор банковского счета, мотивируя это тем, что клиенту за последний год дважды было отказано в выполнении его распоряжения о совершении банковских операций по счету с учетом требований Положения о службе внутреннего контроля данной кредитной организации.

Имеет ли банк в данном случае право расторгнуть договор банковского счета по собственной инициативе, руководствуясь своим внутренним документом?

3. Между иностранным банком и его дочерним российским банком заключены письменные соглашения, определяющие условия соблюдения конфиденциальности информации, составляющей банковскую тайну по российскому законодательству, а также предусмотрена ответственность за ее разглашение. Данная информация об операциях клиентов российского банка хранится и обрабатывается в электронном виде на сервере, находящемся в помещении иностранного банка.

Правомерны ли такие хранение и обработка информации, составляющей банковскую тайну?

Деловая игра
«Предупреждение банкротства банка»

Цель

Проанализировать нормативные акты, регулирующие процедуры восстановления платежеспособности банков. Более детально изучить правовое положение и полномочия Банка России, Агентства по страхованию вкладов и кредитных организаций.

Участники

1. Банк России.
2. Агентство по страхованию вкладов.
3. Банк.
4. Крупные акционеры банка.
5. Крупные кредиторы банка.
6. Потенциальные инвесторы.

Диспозиция

Крупный банк, испытывающий серьезные финансовые трудности, оказался на грани банкротства. Банком России было принято решение осуществлять меры по предупреждению банкротства и привлечь для этого Агентство по страхованию вкладов.

Задание

Разработать и представить для обсуждения участников деловой игры Решение Банка России о направлении Агентству по страхованию вкладов предложения об участии в предупреждении банкротства банка, Отчет о результатах оценки финансового положения банка, План участия Агентства по страхованию вкладов в предупреждении банкротства банка. Всем участникам предлагается на основе анализа представленных документов и требований нормативных актов обсудить наиболее эффективные с их точки зрения меры по предупреждению банкротства банка с участием Агентства по страхованию вкладов.

Деловая игра
«Инспекционная проверка банка»

Цель

Более глубоко изучить порядок проведения инспекционной проверки в банке, оформления и обжалования ее результатов. Проанализировать нормативные акты, регулирующие инспектирование кредитных организаций.

Участники

1. Представители инспекционной службы Банка России.
2. Генеральный директор банка.
3. Руководитель юридической службы банка.

Диспозиция

В банке была проведена тематическая внеплановая проверка кредитного портфеля, в результате которой Банком России были выявлены нарушения, связанные с неправильной, по мнению инспекторов, классификацией ряда реструктуризированных кредитов в более высокую категорию качества. Данное обстоятельство повлекло недоформирование резерва на возможные потери по ссудам и представление в Банк России недостоверной отчетности. Ознакомившись с Актом проверки, руководство банка не согласилось с выводами рабочей группы.

Задание

Представителям инспекционной службы Банка России разработать и представить для обсуждения на семинаре заключение по Акту проверки банка с рекомендациями по применению к кредитной организации мер воздействия. Руководству банка подготовить и обосновать возражения на Акт проверки исходя из того, что, по мнению банка, увеличение срока выданных кредитов не является реструктуризацией кредитной задолженности и не влечет изменение категории качества выданных кредитов.

Письменные задания

1. Опишите схематично алгоритм государственной регистрации банка и выдачи лицензии на осуществление банковских операций.

2. Составьте письменное уведомление в Банк России о назначении нового генерального директора банка, удовлетворяющего квалификационным требованиям, установленным банковским законодательством.

3. Классифицируйте инструменты банковского регулирования и надзора по видам банковского регулирования и надзора.

Тест

Выберите один или несколько правильных ответов:

1. В состав банковского законодательства входят следующие федеральные законы:

а) Закон о Банке России;

б) ГК РФ;

в) Закон о банках и банковской деятельности;

г) Закон о противодействии легализации преступных доходов;

д) Закон о национальной платежной системе;

е) Все перечисленные Федеральные законы.

2. Документы Базельского комитета по банковскому надзору носят:

а) Обязательный характер;

б) Рекомендательный характер.

3. Базельские принципы устанавливают соответствующие принципы:

а) Банковского регулирования и надзора;

б) Выдачи банковских гарантий;

в) Корпоративного управления в банках;

г) Оформления аккредитивов.

4. Кредитные организации могут быть созданы в форме:

а) Хозяйственных обществ и товариществ;

б) Акционерных обществ;

в) Хозяйственных обществ.

5. Кредитным организациям запрещено заниматься следующими видами деятельности:

а) Производственной и торговой;

б) Производственной, торговой и страховой;

в) Производственной, торговой и инвестиционной;

г) Торговой и инвестиционной.

6. Не считается разновидностью торговой деятельности:

а) Реализация банком предмета залога в связи с неисполнением должником обязательства, обеспеченного залогом имущества;

б) Реализация банком имущества, полученного в качестве отступного;

в) Систематическая продажа банком предмета лизинга.

7. Видами кредитных организаций являются:

а) Организации инкассаций;

б) Небанковские депозитно-кредитные организации;

в) Расчетные небанковские кредитные организации;

г) Платежные небанковские кредитные организации;

д) Все перечисленные кредитные организации.

8. Только банк имеет исключительное право в совокупности осуществлять следующие виды банковских операций:

а) Банковские операции по привлечению, размещению средств физических и юридических лиц, а также по ведению их банковских счетов;

в) Банковские операции по ведению банковских счетов, осуществлению расчетов по поручению юридических лиц, а также по инкассации денежных средств и иных ценностей;

с) Банковские операции по привлечению, размещению средств юридических лиц, а также по купле-продаже иностранной валюты.

9. Банковская система РФ согласно Закону о банках и банковской деятельности включает в себя:

а) Банк России, кредитные организации, а также филиалы и

представительства иностранных банков;

б) Банк России, кредитные организации, а также представительства иностранных банков;

в) Кредитные организации, Агентство по страхованию вкладов, а также филиалы и представительства иностранных банков;

г) Банк России и кредитные организации, Агентство по страхованию вкладов, а также Банк Развития.

10. Банковской группой по российскому законодательству является объединение:

а) Кредитных организаций;

б) Юридических лиц и кредитных организаций, где кредитная организация является головной компанией;

в) Юридических лиц и кредитных организаций, где юридическое лицо-не кредитная организация является головной компанией.

11. Банк России согласно Закону о Банке России является:

а) Государственным унитарным предприятием;

б) Юридическим лицом без определения организационно-правовой формы;

в) Государственной корпорацией;

г) Юридическим лицом публичного права.

12. Банк России обладает имуществом:

а) На праве собственности;

б) На праве хозяйственного ведения;

в) На праве оперативного управления;

г) Осуществляя полномочия по владению, пользованию и распоряжению имуществом Банка России, которое является федеральной собственностью.

13. Председатель Банка России назначается на должность:

а) Президентом РФ;

б) Правительством РФ;

в) Государственной думой по представлению Президента РФ;

г) Советом Федерации РФ.

14. Банк России издает нормативные акты в следующих формах:

а) Инструкции;

б) Указы;

в) Положения;

г) Оперативные письма;

д) Указания.

15. Уставный капитал кредитной организации:

а) Составляется из величины вкладов ее вкладчиков;

б) Не может быть сформирован, если одним из вкладов в

уставный капитал является имущество;

в) Не определяет минимальный размер имущества, гарантирующего интересы ее кредиторов;

г) Не может быть сформирован с использованием заемных денежных средств.

16. Минимальный размер уставного капитала вновь создаваемого банка составляет:

а) 300 млн. рублей;

б) 180 млн. рублей;

в) 90 млн. рублей;

г) 18 млн. рублей.

17. Термин «руководитель кредитной организации» используется в банковском законодательстве применительно к:

а) Единоличному исполнительному органу кредитной организации;

б) Единоличному исполнительному органу, его заместителям, членам коллегиального исполнительного органа кредитной организации;

в) Единоличному исполнительному органу и членам коллегиального исполнительного органа кредитной организации;

г) Единоличному исполнительному органу, его заместителям, членам совета директоров кредитной организации.

18. Решение о государственной регистрации кредитной организации принимает:

а) Федеральная налоговая служба;

б) Банк России;

в) Министерство юстиции;

г) Федеральная антимонопольная служба по согласованию с Банком России.

19. Лицензия на право осуществления банковских операций со средствами в рублях (без права привлечения во вклады денежных средств физических лиц) дает банку право осуществлять следующие банковские операции:

а) Привлечение денежных средств юридических лиц во вклады (до востребования и на определенный срок);

б) Размещение привлеченных во вклады (до востребования и на определенный срок) денежных средств юридических лиц от своего имени и за свой счет;

в) Открытие и ведение банковских счетов юридических лиц;

г) Осуществление переводов денежных средств по поручению юридических лиц, в том числе банков-корреспондентов, по их банковским счетам;

д) Инкассацию денежных средств, векселей, платежных и расчетных документов и кассовое обслуживание физических и

юридических лиц;

е) Выдачу банковских гарантий;

ж) Все перечисленные банковские операции.

20. К внутренним структурным подразделениям кредитных организаций, находящимся вне места их нахождения, относятся:

а) Дополнительные офисы;

б) Кредитно-кассовые офисы;

в) Операционные офисы;

г) Операционные кассы вне кассового узла;

д) Все перечисленные подразделения.

21. Иностранные банки на территории РФ:

а) Вправе участвовать в уставном капитале российских кредитных организаций;

б) Вправе открывать на территории РФ филиалы и представительства;

в) Вправе заниматься банковской деятельностью на территории РФ;

г) Вправе заниматься банковской деятельностью на территории РФ только через свои представительства.

22. Кредитная организация:

а) Не вправе совершать срочные сделки;

б) Вправе совершать срочные сделки только на биржевом рынке;

в) Вправе совершать срочные сделки по поручению клиента от имени и за счет клиента;

г) Вправе совершать срочные сделки только на внебиржевом рынке.

23. Кредитные организации выполняют следующие публичные обязанности:

а) Контроль за ведением кассовых операций клиентов;

б) Контроль направлений движения средств по счетам клиентов;

в) Сообщение налоговому органу об открытии счета клиентом;

г) Сообщение в Банк России об открытии вклада индивидуальным предпринимателем.

24. В рамках института несостоятельности (банкротства) банка применяются следующие процедуры:

а) Наблюдение;

б) Конкурсное производство;

в) Финансовое оздоровление;

г) Принудительная реорганизация.

25. При банкротстве банка вкладчики-физические лица являются кредиторами:

а) Первой очереди;

б) Второй очереди;

в) Третьей очереди.

26. Банковское регулирование и надзор в Российской Федерации осуществляет(ют):

а) Банк России и Агентство по страхованию вкладов;

б) Банк России и Росфинмониторинг;

в) Исключительно Банк России;

г) Все перечисленные выше субъекты.

27. Банк России как «мегарегулятор» финансового рынка осуществляет регулирование деятельности:

а) Профессиональных участников рынка ценных бумаг;

б) Кредитных рейтинговых агентств;

в) Бюро кредитных историй;

г) Лизинговых компаний;

д) Ломбардов.

28. К инструментам банковского регулирования относятся:

а) Установление требований к лицензированию банковских операций;

б) Предъявление квалификационных требований;

в) Истребование информации у кредитных организаций об их банковской деятельности;

г) Установление обязательных экономических нормативов;

д) Применение к кредитным организациям мер воздействия;

е) Все перечисленные выше инструменты.

29. К инструментам банковского надзора относятся:

а) Установление требований к лицензированию банковских операций;

б) Предъявление квалификационных требований;

в) Истребование информации у кредитных организаций об их банковской деятельности;

г) Установление обязательных экономических нормативов;

д) Применение к кредитным организациям мер воздействия;

е) Все перечисленные выше инструменты.

30. Предварительного согласования в Банке России требует:

а) Приобретение более 10 % акций (долей) кредитной организации;

б) Приобретение более 15 % акций (долей) кредитной организации;

в) Приобретение более 20 % акций (долей) кредитной организации.

31. Генеральный директор банка при утрате деловой репутации не может занимать руководящие должности в других банках в течение:

а) 3 лет;

б) 5 лет;

в) 10 лет;

г) Больше не имеет права работать в банковской сфере.

32. В рамках банковского надзора к кредитной организации могут быть применены следующие меры воздействия:

а) Требование о замене руководителя банка;

б) Ограничение проведения банковских операций на срок до 2 лет;

в) Изменение расчета обязательных экономических нормативов;

г) Взыскание штрафа;

д) Приостановление действия лицензии.

33. Банк России имеет следующие полномочия как лицензирующий орган:

а) Может в установленных законом случаях отозвать лицензию у кредитной организации;

б) Обязан в установленных законом случаях обратиться в суд с ходатайством об отзыве лицензии у кредитной организации;

в) Обязан в установленных законом случаях отозвать лицензию у кредитной организации.

Задания для внеаудиторной работы

Редактирование текстов

Отредактируйте отрывок из статьи, отметив и исправив неточности в юридической терминологии.

«О намерениях Банка России расширить круг банков, которые могут привлекать его кредиты под залог ценных бумаг из ломбардного списка и золота, свидетельствуют проекты поправок к нормативным актам, регламентирующие предоставление такого финансирования. Вчера они были размещены на сайте регулятора. Согласно им, право привлекать средства в ЦБ под соответствующие залоги наряду с банками первой и второй групп по экономическому положению получат и кредитные организации третьей группы. Ранее ЦБ сообщил о намерении дать дополнительную ликвидность банкам третьей группы еще и под нерыночные активы (кредитные портфели и векселя…).

Согласно указанию 2005-У «Об оценке экономического положения банков», к третьей группе ЦБ относит игроков, имеющих недостатки в деятельности, устранение которых может в ближайшие 12 месяцев привести к возникновению ситуации, угрожающей законным интересам их вкладчиков и кредиторов. Этими недостатками могут быть «сомнительные» активы, капитал

или ликвидность; непрозрачная структура собственности; недостаточное качество управления; несоблюдение в течение определенного срока обязательных нормативов; наличие ограничений или запретов на отдельные виды операций. Сколько именно банков находится в той или иной группе по экономическому положению, ЦБ не раскрывает. Соответственно, невозможно четко очертить и круг бенефициаров этого нововведения…».[98]

Правовые заключения

1. Составьте правовое заключение по вопросу об организации коммерческим юридическим лицом работы по приему платежей физических лиц через терминалы в целях последующего перевода денежных средств организациям-получателям.

2. Иностранный банк планирует выйти на российский рынок банковских услуг, создав банковскую группу. Банк планирует приобрести контрольный пакет акций двух российских банков, имеющих широкую сеть филиалов и внутренних структурных подразделений вне места нахождения кредитной организации. Также предполагается, что в банковской группе будут и другие юридические лица, осуществляющие смежную с банковской деятельность на финансовом рынке: факторинг, лизинг, инвестиционную деятельность и страхование. Напишите правовое заключение о требованиях банковского законодательства в отношении создания и функционирования банковских групп на российском рынке банковских услуг. Укажите преимущества и недостатки создания банковской группы вместо создания единого юридического лица: нового банка со 100 % иностранным участием.

Задания по обобщению судебной практики

1. Обобщите судебную практику по вопросу об отзыве лицензий у кредитных организаций.

2. Обобщите судебную практику по вопросу уплаты Банком России земельного налога.

3. Обобщите судебную практику по вопросу о понятии «банковская операция».

Задания по составлению документов

1. Банком России по итогам инспекционной проверки было выявлено, что банк, не являющийся участников системы страхования вкладов, предоставил потребительский кредит А. М. Селезневой путем перечисления денежных средств непосредственно на счет торговой организации в оплату приобретаемого Селезневой А. М. велотренажера.

а) Составьте предписание Банка России о применении меры воздействия к банку с обоснованием причин ее применения;

б) Напишите возражения банка на применение к нему соответствующих мер воздействия;

в) При составлении документов рекомендуется ознакомиться с письмом Ассоциации российских банков от 16.11.2006 № А-01/1Е-576 «О неправомерном толковании территориальными управлениями Роспотребнадзора норм законодательства, регулирующих правоотношения сторон договора потребительского кредита» // См.: сайт Ассоциации российских банков в сети Интернет http://www.arb.ru.

2. ООО «Альфа», зарегистрированное на территории г. Санкт-Петербурга, заключило договор банковского вклада с ОАО Коммерческий Банк «Омега» в лице руководителя филиала указанного банка в Санкт-Петербурге. Однако когда сотрудник ООО «Альфа» поинтересовался условиями данного вида вклада в головном офисе Банка в г. Москве, где зарегистрирована данная кредитная организация, то выяснилось, что условия договоров существенно различаются. При этом, руководитель филиала ОАО Коммерческий Банк «Омега» пояснил, что доверенностью Президента банка ему как руководителю филиала предоставлено право самостоятельно определять условия договоров банковских вкладов даже в рамках существующих единых для всей филиальной сети банка видов вкладов. Тогда руководитель ООО «Альфа» решил обратиться в суд, так как процентные ставки по данному виду вклада, предлагаемому головным офисом банка, были гораздо выгоднее. Составьте для ООО «Альфа» письменную претензию к ОАО Коммерческий Банк «Омега».

Работа с иностранными источниками

Прочитайте отрывок из статьи и ответьте на вопросы.

«Historically, banks in the United States have been granted charters with only limited powers. The National Bank Act of 1863 grants federally-chartered, or national, banks:

«all such incidental powers as shall be necessary to carry on the business of banking; by discounting and negotiating promissory notes, drafts, bills of exchange, and other evidences of debt; by receiving deposits; by buying and selling exchange, coin, and bullion; by loaning money on personal security; and by obtaining, issuing, and circulating notes».

In the last three decades, the Office of the Comptroller of the Currency (OCC), the principal regulator of national banks, has consistently interpreted the statutory language in a manner that has significantly expanded the outer boundaries of the «business of banking…»

Nevertheless, commercial banks remain subject to restrictive balance sheet regulation and are generally prohibited from engaging

in non-banking activities. In addition to the statutory grants of only limited powers to banks, the Glass-Steagall Act of 1933 prohibited banks from participating in the securities dealing and underwriting business and from affiliating with securities firms.

In effect, the entire system of U.S. bank and bank holding companies regulation is designed to keep institutions that are engaged in deposit-taking and commercial lending activities from conducting, directly or through some business combination, any significant non-financial activities, or from holding significant interests in any general commercial enterprise. The main arguments in favor of maintaining this legal wall between the «business of banking» and purely commercial business activities have traditionally included the needs to preserve the safety and soundness of insured depository institutions, to ensure a fair and efficient flow of credit to productive economic enterprise, and to prevent excessive concentration of financial and economic power in the financial sector»[99].

Как в США ограничены полномочия банков? Какова основная цель регулирования банковской деятельности в США?

Темы рефератов

1. Соотношение понятий «сделка», «банковская сделка» и «банковская операция».

2. Основные тенденции и перспективы развития банковской системы России.

3. Особенности нормативных актов Банка России.

4. Общая характеристика и значение основных инструментов денежно-кредитной политики.

5. Банковская тайна и ответственность за ее нарушение.

Темы эссе

1. Банковская операция как основа банковской деятельности.

2. Особенности кредитной организации как корпорации.

3. Банковский холдинг и банковская группа: понятие и особенности.

4. Международные стандарты финансовой отчетности на рынке банковских услуг.

5. Деловая репутация банка как основа управления правовым риском.

Контрольные вопросы

1. Что понимается под банковским законодательством?

2. В каких формах Банк России издает нормативные акты?

3. Какие важнейшие новеллы в законодательстве о банковской деятельности вы можете назвать?

4. Что такое банковская деятельность?

5. Как соотносятся понятия «банковская операция» и «банковская сделка»?

6. Что понимается под банковской системой, и что составляет ее элементы?

7. Какие функции выполняет банковская система?

8. Какие банковские ассоциации вы знаете?

9. Что такое кредитная организация? В чем состоят отличительные черты банка от иных кредитных организаций?

10. Какие виды небанковских кредитных организаций вы знаете?

11. В чем состоят особенности государственной регистрации банка и лицензирования банковских операций?

12. Как в Российской Федерации осуществляется правовое регулирование эмиссии банком собственных ценных бумаг?

13. Существуют ли какие-то специальные требования к кандидатурам на должности руководителя и главного бухгалтера кредитной организации?

14. Каковы особенности процедуры несостоятельности (банкротства) кредитных организаций?

15. Каковы особенности правового положения Банка России как юридического лица?

16. Какова внутренняя структура Банка России?

17. Кто в Российской Федерации осуществляет банковское регулирование и надзор?

18. Что является целью банковского регулирования и надзора?

19. Какие инструменты банковского регулирования и надзора вы можете назвать?

20. Что такое обязательные экономические нормативы?

21. Какие инструменты денежно-кредитной политики вы знаете?

22. Что представляет собой система рефинансирования кредитных организаций, и какие инструменты рефинансирования вы знаете?

23. Какие принудительные меры воздействия вправе применять Банк России к кредитным организациям?

24. Каковы основания отзыва лицензии у банка?

Занятие № 2

Банковские услуги и банковские операции. Банковские услуги кредитных организаций по размещению, привлечению денежных средств и по обеспечению расчетов.

Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения

1. Как, по вашему мнению, соотносятся понятия «банковская деятельность» и «банковские услуги»? Раскройте содержание данных понятий.

2. Сберегательной, кредитной и расчетной функциям банковской системы соответствуют пассивные, активные и расчетные операции банков, а им в свою очередь услуги банков по привлечению, размещению средств клиентов и осуществлению расчетов между ними. Раскройте и соотнесите эти категории.

3. М. М. Агарков подразделил все банковские операции на активные, пассивные, операции содействия платежному обороту и иные банковские операции. Как вы считаете, к каким операциям относится ведение банковского счета?

4. Существует мнение, что кредитному договору присущ лично-доверительный (фидуциарный) характер. Выскажите свое мнение по данной проблеме.

5. Каковы, по вашему мнению, существенные и факультативные условия кредитного договора?

6. Отличаются ли права заемщика по досрочному возврату потребительского кредита и кредита, предоставленного предпринимателю?

7. Будет ли отличаться размер процентов, подлежащих оплате со стороны заемщика при досрочном возврате кредита, в зависимости от того, кто был инициатором возврата, и в зависимости от того, является ли заемщик потребителем?

8. Какова очередность удовлетворения требований банка по уплате долга, процентов, комиссий и финансовых санкций (штрафов, пени и т. д.)? Устанавливается ли она законом или произвольно самим банком?

9. Каковы особенности и порядок применения договора факторинга (финансирование под уступку денежного требования) в качестве инструмента кредитования?

10. По мнению О. С. Иоффе, договор банковского вклада имеет признаки договора иррегулярного хранения и договора займа. Какова ваша позиция по данной проблеме?

11. Как вы можете охарактеризовать существенные условия договора банковского вклада: стороны, предмет, сроки, проценты на вклад?

12. Как отличается порядок одностороннего расторжения договора банковского вклада для вкладчиков – физических и юридических лиц?

13. Дайте понятие и назовите виды и формы банковских расчетов.

14. Существуют различные точки зрения по вопросу правовой природы аккредитивной сделки. Какова ее правовая природа, по вашему мнению? В чем отличие аккредитива от счета-эскроу?

15. Как соотносятся банковский счет и договор банковского счета? Выскажите ваше мнение относительно того, в гражданском или банковском законодательстве должны быть урегулированы соответствующие виды банковских счетов?

16. Какова процедура и последствия приостановления операций по банковскому счету и наложения ареста на банковский счет?

17. В чем состоят особенности открытия и ведения банковского счета с использованием банковской карты? Какие виды банковских карт предусмотрены нормативными актами?

18. Как можно охарактеризовать страхование в качестве формы минимизации рисков банка в случае невозврата кредита?

19. Какие способы обеспечения исполнения обязательств наиболее распространены на рынке банковских услуг?

Задания по комментированию норм права

1. Как вы считаете, с учетом требований гл. 42 Гражданского кодекса Российской Федерации, возможно ли заключение договора беспроцентного кредита?

2. Опишите эволюцию правового регулирования в Российской Федерации порядка начисления процентов на вклад согласно ст. 839 Гражданского кодекса Российской Федерации

3. Охарактеризуйте порядок установления кредитной организацией процентных ставок по вкладам (депозитам) согласно ст. 29 Федерального закона «О банках и банковской деятельности» и соотношение требований указанной статьи с положениями Гражданского кодекса Российской Федерации.

4. Охарактеризуйте порядок заключения договора банковского счета, установленный ст. 846 Гражданского кодекса Российской Федерации. Как вы считаете, относится ли договор банковского счета к категории публичных с учетом положений указанной статьи?

5. Опишите эволюцию правового регулирования в Российской Федерации порядка расторжения договора банковского счета согласно ст. 859 Гражданского кодекса Российской Федерации. Чем, по вашему мнению, обусловлены изменения указанного порядка?

Задачи

1. При расторжении кредитного договора с индивидуального предпринимателя С. А. Ахова банк удержал «авансовый процент». Не согласившись с удержанием дополнительных процентов, индивидуальный предприниматель написал в адрес Банка России жалобу на действия кредитной организации.

Что такое «авансовые проценты», и допускается ли их взимание? Правомерны ли действия банка по удержанию данных процентов при расторжении кредитного договора? Относится ли к компетенции Банка России рассмотрение такого рода жалоб?

2. ООО «Северстрой» заключило кредитный договор с ПАО Банк «Бэст» на срок 3 месяца с выплатой процентов по окончании данного срока. Однако по истечении срока договора денежные средства не были возвращены, более того, ООО «Северстрой» не планировало возвращать их и спустя 3 месяца после окончания срока действия договора.

Правомерно ли ограничить условиями договора срок начисления процентов на просроченную задолженность (например, в течение 180 дней), по истечении которого начисление процентов на просроченную задолженность прекращается? Почему банк может быть заинтересован в ограничении данного срока?

3. Банк заключил с клиентом договор кредитного финансирования под уступку денежных требований, согласно которому клиент уступает банку денежные требования к третьим лицам в качестве обеспечения исполнения обязательств клиента по возврату кредита и уплате процентов, а банк предоставляет клиенту финансирование. Платежи, получаемые банком от третьих лиц по уступленным денежным требованиям, перечисляются на счет клиента в банке. В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения клиентом своих обязательств по возврату кредита или уплате процентов банк удерживает необходимые суммы из платежей, поступающих от третьих лиц по уступленным денежным требованиям, или безакцептно списывает их со счета клиента в банке.

Разъясните, вправе ли банк реализовывать следующую схему кредитования юридических лиц под уступку денежных требований?

4. Индивидуальный предприниматель Гришин обратился в юридическую консультацию с просьбой дать заключение по вопросу о наличии у него права перечислить находящиеся во вкладе денежные средства другим лицам. Отказ банка в осуществлении данной операции Гришин считает неправомерным.

Может ли индивидуальный предприниматель осуществлять

операции по перечислению средств во вкладе на банковские счета третьих лиц? Вправе ли банк привлекать денежные средства от индивидуального предпринимателя на условиях вклада физического или юридического лица?

5. Гражданин Иванов заключил с ПАО Банк «Золотой» договор банковского вклада на срок один год с условием о ежемесячной выплате процентов. Однако до окончания срока договора Иванов изъявил желание расторгнуть договор и потребовал возврата вклада. В то же время, согласно условиям договора в случае досрочного востребования вклада проценты по вкладу выплачиваются в уменьшенном размере.

Вправе ли банк при досрочном востребовании вкладчиком срочного банковского вклада произвести удержание из суммы вклада излишне выплаченных вкладчику процентов?

6. В ОАО Банк «Альянс» обратилась Сахарова с просьбой открыть банковский счет, расчеты по которому она смогла бы осуществлять при помощи банковской карты. Однако банк без объяснения причин отказал Сахаровой в открытии счета.

Распространяются ли правила п. 2 ст. 846 ГК РФ об обязанности банка заключить договор банковского счета с клиентом, обратившимся с предложением открыть счет, если расчеты по нему осуществляются с использованием банковской карты?

Вправе ли банк отказать клиенту в заключении договора банковского счета, операции по которому осуществляются с использованием банковской карты, по собственному усмотрению без указания причин такого отказа, в случае, когда Условиями выпуска банковских карт (внутренним документом банка) предусмотрена возможность отказа клиенту в выдаче банковской карты?

Может ли банк в договоре банковского счета предусмотреть, что операции по такому счету осуществляются только с использованием банковской карты?

7. ООО Банк «Межкапитал» по заявлению клиента Сидорова закрыл банковский счет, операции по которому проводились с использованием банковской карты международной платежной системы VISA. В соответствии с требованиями гражданского законодательства остаток денежных средств со счета был выдан Сидорову по его просьбе в наличной форме по истечении 6 дней после получения Банком письменного заявления Сидорова. Однако спустя еще 5 дней в Банк пришло поручение о списании со счета Сидорова 30 тыс. рублей в связи со сделанной им покупкой с использованием электронной банковской карты на указанную сумму 20 дней назад.

Каковы действия Банка в указанном случае, если согласно правилам платежной системы Visa International срок представления к оплате в кредитную организацию – эмитент по операциям, совершенным с использованием банковской карты, составляет 30 дней, то есть в этот срок осуществляется списание соответствующих средств с банковского счета клиента?

Деловая игра

Цель

Глубже проанализировать понятие реструктуризации кредита с точки зрения банковского законодательства. Подробно изучить преимущества и недостатки различных способов реструктуризации задолженности должника по банковскому кредиту.

Участники

Представители банка-кредитора: генеральный директор, начальник юридического департамента, юристы по отдельным направлениям деятельности банка: кредитный отдел, взыскание долгов, претензионно-исковой. Представители компании-должника: генеральный директор, главный бухгалтер, начальник юридической службы.

Диспозиция

В связи с ухудшением финансового положения крупная компания-должник (ПАО) просрочила выплату очередной части выданного банком кредита, обеспеченного залогом товаров в обороте. Понимая, что компания сможет вернуть долг только значительно отсрочив исполнение или снизив процентную ставку по кредиту, генеральный директор обратился в банк-кредитор с просьбой рассмотреть возможные варианты реструктуризации кредита на совместном совещании с участием представителей юридической службы банка и компании-должника.

Задание

Проанализировать и обсудить преимущества и недостатки различных форм реструктуризации кредита, в частности, таких как: рассрочка и отсрочка исполнения, снижение процентной ставки, замена обеспечения, отступное, новация, зачет, перекредитование, перевод долга, уступка права требования и др. По каждому из возможных вариантов представителям банка и компании сформулировать свою аргументированную позицию.

Письменные задания

1. Распределите, используя схему или таблицу, пассивные, активные банковские операции, а также банковские операции по организации банковских расчетов.

2. Опишите алгоритм открытия индивидуальным предпринимателем расчетного счета в банке с указанием обязанностей предпринимателя и банка при осуществлении последним указанной банковской операции.

Тест

Выберите один или несколько правильных ответов:

1. Банковские услуги на российском рынке банковских услуг предоставляются:

а) Банком России, российскими и иностранными банками;

б) Российскими и иностранными кредитными организациями;

в) Российскими кредитными организациями и филиалами иностранных банков;

г) Российскими кредитными организациями.

2. В рамках пассивных операций кредитными организациями предоставляются:

а) Банковские услуги, связанные с привлечением средств юридических и физических лиц;

б) Банковские услуги, направленные на размещение средств физических и юридических лиц;

в) Банковские услуги, опосредующие осуществление расчетов.

3. К активным банковским операциям кредитных организаций относятся:

а) Банковское кредитование;

б) Лизинговые операции;

в) Доверительное управление имуществом;

г) Выдача банковских гарантий.

4. К пассивным банковским операциям кредитных организаций относятся:

а) Привлечение денежных средств во вклады;

б) Привлечение во вклады и размещение драгоценных металлов;

в) Выпуск и размещение собственных облигаций и векселей;

г) Выдача поручительств.

5. К банковским операциям кредитных организаций по организации расчетов относятся:

а) Выдача банковских гарантий;

б) Инкассация и кассовое обслуживание;

в) Купля-продажа иностранной валюты;

г) Выпуск и размещение собственных облигаций и векселей.

6. Привлекать во вклады денежные средства физических лиц могут:

а) Все кредитные организации;

б) Кредитные организации, являющиеся участниками системы страхования вкладов и имеющие соответствующую лицензию Банка России;

в) Банки, являющиеся участниками системы страхования вкладов и имеющие соответствующую лицензию Банка России.

7. Вкладчик вправе требовать выплату возмещения по вкладу:

а) Только в случае если соответствующее условие было предусмотрено в договоре банковского вклада;

б) Со дня наступления страхового случая;

в) Только в случае если был открыт вклад в рублях;

г) Обратившись в Агентство по страхованию вкладов.

8. Возмещение по вкладам в банке, в отношении которого наступил страховой случай:

а) Выплачивается вкладчику в размере 70 процентов суммы вкладов в банке;

б) Выплачивается вкладчику в размере не более 1 400 000 рублей;

в) Выплачивается вкладчику в иностранной валюте, если вклад был открыт в иностранной валюте;

г) Не осуществляется, если уже произведено возмещение по вкладу на сумму 1 400 000 рублей в другом банке, в отношении которого наступил страховой случай;

д) Выплачивается по каждому из вкладов пропорционально их размерам, если их общая сумма превышает 1 400 000 рублей.

9. Банковская тайна:

а) Возникает в силу закона;

б) Распространяется только на те сведения, которые банк и клиент прямо указали в договоре;

в) Всегда имеет коммерческий характер;

г) Должна соблюдаться, только если ее разглашение может причинить ущерб.

10. Банк обязан выдать сумму вклада на условиях срочного вклада:

а) Гражданину только по истечении указанного в договоре срока;

б) Гражданину по первому требованию;

в) Гражданину только при выплате банку комиссии;

г) Гражданину без выплаты начисленных процентов.

11. К денежным требованиям, под которые банки обязаны создавать резервы, относятся:

а) Предоставленные банком кредиты (займы);

б) Привлеченные банком вклады физических лиц;

в) Привлеченные банком вклады физических и юридических лиц;

г) Денежные требования банка по договорам факторинга.

12. Ведение банковских счетов относят к категории:

а) Пассивных банковских операций и операций по организации расчетов;

б) Активных банковских операций;

в) Активных банковских операций и операций по организации расчетов.

13. Банк обязан совершать операции зачисления, списания, перечисления средств по банковскому счету клиента:

а) Не позже дня, следующего за днем поступления в банк соответствующего платежного документа;

б) Не позже рабочего дня, следующего за днем поступления в банк соответствующего платежного документа;

в) Не позже операционного дня, следующего за днем поступления в банк соответствующего платежного документа.

14. Ограничение расчета наличными деньгами между юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями составляет:

а) 500 тыс. рублей;

б) 600 тыс. рублей;

в) 100 тыс. рублей;

г) Ограничений не установлено.

15. Какие платежные карты вправе выпускать не только организации, являющиеся кредитными:

а) Расчетные карты;

б) Предоплаченные карты;

в) Кредитные карты.

16. Расчеты с организациями торговли (услуг) по операциям, совершаемым с использованием платежных карт, и (или) выдаче наличных денежных средств держателям платежных карт, не являющимся клиентами указанных кредитных организаций, осуществляются в рамках:

а) Эмиссии платежных карт;

б) Распространения платежных карт;

в) Эквайринга платежных карт.

17. Банковское кредитование это:

а) Размещение кредитными организациями денежных средств на условиях возвратности, платности и срочности;

б) Размещение кредитными организациями привлеченных от вкладчиков денежных средств на условиях возвратности, платности и срочности;

в) Размещение кредитными организациями привлеченных от вкладчиков денежных средств на условиях возвратности, платности и срочности, а также их погашение.

18. Банковский кредит может быть выдан следующими способами:

а) Разовым зачислением;

б) Открытием кредитной линии;

в) Кредитованием банковского счета;

г) Иными способами, предусмотренными кредитным договором;

д) Всеми перечисленными вариантами.

19. Кредитная линия предполагает установление в кредитном договоре:

а) Лимита кредитования;

б) Лимита задолженности;

в) Лимита кредитования и лимита задолженности;

г) Условий, по своему экономическому содержанию отличающихся от условий договора, предусматривающего разовое (единовременное) предоставление денежных средств клиенту;

д) Все перечисленные варианты.

20. Перечень оснований одностороннего расторжения кредитного договора, заключенного с потребителем, по инициативе банка является:

а) Исчерпывающим и предусмотрен ГК РФ и другими федеральными законами;

б) Исчерпывающим и предусмотрен Законом о банках и банковской деятельности;

в) Помимо предусмотренных в законодательстве, стороны могут установить иные основания в договоре.

21. Какие комиссии, как правило, допускается устанавливать в договоре потребительского кредита:

а) Комиссия за ведение ссудного счета;

б) Комиссия за рассмотрение кредитной заявки;

в) Комиссия за выпуск и обслуживание кредитной карты;

г) Комиссия за поддержание уровня кредитного лимита.

Задания для внеаудиторной работы

Редактирование текстов

Отредактируйте отрывок из статьи, отметив и исправив неточности в юридической терминологии.

«К 14 ноября Банк России впервые рассчитает и опубликует на своем сайте полную стоимость кредита и средние рыночные ставки по каждому виду потребительских займов банков и нефинансовых организаций – ломбардов, микрофинансовых компаний, кредитных кооперативов. Эта норма содержится в Федеральном законе «О потребительском кредите (займе)».

Для этого мегарегулятор уже собрал данные кредитных программ со всех действующих игроков рынка. Сейчас в ЦБ занимаются вычислениями размеров средних ставок. И в первом квартале 2015 года участники рынка не должны будут повышать их сверх утвержденных более чем на треть. Дальше ЦБ будет также отслеживать рыночное «движение» процентов, публикуя о них информацию за 45 дней до начала следующего квартала… По мнению эксперта, если ЦБ будет постоянно мониторить рынок, потребителям даже не понадобится самим перепроверять ценовую политику банков. «Соблюдать разумный баланс в ценообразовании между своим желанием заработать прибыль и уровнем платежеспособности заемщиков – в интересах самих кредиторов. За нарушения банки будут наказаны», – говорит Александр Морозов. Новые правила регулирования помогут, с одной стороны, прижать неуемных ростовщиков, допускающих «похождения» экстремально дорогих кредитов, с другой – уберегут от долговой ямы заемщиков, в чьих неумелых руках кредиты становятся опасным инструментом, заключает он…»[100].

Правовые заключения

1. Составьте правовое заключение по задаче 4.

2. В целях правильного отражения в бухгалтерском учете операций, связанных с приобретением прав требования к должнику по договору финансирования под уступку денежных требований, ООО «Банк АВС» – финансовый агент обратился в юридическую консультацию для разъяснения правомерности включенного в договор факторинга условия, которое предусматривает, что право Банка на получение денежных средств возникает в момент поступления денежных средств на счет Банка по уступаемому требованию. Напишите правовое заключение относительно правомерности указанного договорного условия.

3. Напишите правовое заключение по вопросу о правомерности действий банка по одностороннему отказу от предоставления заемщику-коммерческой организации очередного транша в рамках заключенного кредитного договора, с учетом того, что заемщик полностью выполнял свои обязательства по предыдущим траншам.

Задания по обобщению судебной практики

1. Дайте общую характеристику решений судов по вопросу одностороннего изменения размера процентов по договору банковского вклада.

2. Систематизируйте решения судов по вопросу о применении банковской гарантии.

3. Обобщите судебную практику по вопросу правомерности

взимания комиссий по кредитному договору.

Задания по составлению документов

1. Гражданин Иванов выдал своему представителю Петрову доверенность на распоряжение своим счетом в банке. Однако банк отказался выдать Петрову денежные средства со счета Иванова, мотивируя это тем, что в доверенности нет подписи гражданина Петрова и, кроме того, снять со своего счета денежные средства вправе только гражданин Иванов лично. Иванов обратился к вам с просьбой разъяснить его права и составить исковое заявление в суд.

Работа с иностранными источниками.

Прочитайте отрывок из статьи и ответьте на вопросы.

«The British Bankers' Association (BBA) is a trade association for the U.K. banking and financial services industries, representing over 200 member banks. It created LIBOR in 1986 to serve as the benchmark interest rate for commercial bank lending on the London interbank money market. Rates were calculated for loans of multiple durations, ranging from overnight to 12 months, with the three-month rate being the most important because it was the one most widely used as a reference rate in the derivatives market.

LIBOR was calculated by posing the following question to a panel of banks chosen by the BBA: «At what rate could you borrow funds, were you to do so by asking for and then accepting inter-bank offers in a reasonable market size just prior to 11 am?» The panel for dollar-denominated loans consisted of 18 global banks, with most being based in Europe. The banks self-reported the answer to the question and their answers were non-binding. In other words, the banks' submissions were based on their individual estimates rather than on any actual commercial transactions. In calculating LIBOR, the BBA trimmed the average by discarding the highest and lowest submissions and averaging the remainder. In addition to its use in the interbank lending market, LIBOR quickly became the benchmark rate for the growing number of new financial derivatives, such as forward rate agreements, which also required a standardized benchmark interest rate. By 2012, LIBOR was used as a benchmark in syndicated loans, floating rate notes, interest rate swaps, futures and options, and forward rate agreements totaling in excess of $300 trillion in value. Although calculated in London under the auspices of a British trade association, LIBOR thus took on global significance as financial instruments «converged to a single internationally recognized benchmark…»«[101]

Для каких целей используется процентная ставка ЛИБОР? Каким образом был определен оптимальный уровень ставки ЛИБОР?

Темы рефератов

1. Соотношение понятий «ссуда», «заем» и «кредит».
2. Эволюция очередности списания денежных средств со счета.
3. Правовое регулирование активных операций банков.
4. Виды пассивных банковских операций и иных сделок.
5. Виды банковских счетов в гражданском и банковском законодательстве.

Темы эссе

1. Требование досрочного возврата кредита или расторжение кредитного договора: что выбрать банку-кредитору?
2. Соотношение доверительного управления имуществом, осуществляемого банками и иными коммерческими организациями.
3. Открытие и ведение банковских счетов: пассивная операция или операция по организации расчетов?

Контрольные вопросы

1. Что такое рынок банковских услуг?
2. Какие банковские операции относятся к пассивным, активным и расчетным?
3. Как соотносятся банковские услуги и банковские операции?
4. Каково понятие и виды пассивных банковских операций и сделок?
5. Как в Российской Федерации организована система страхования вкладов граждан?
6. Какие виды банковских вкладов предусмотрены российским законодательством?
7. Существуют ли особенности объектов доверительного управления кредитными организациями имуществом физических и юридических лиц?
8. Как регулируется ответственность банка и клиента в расчетных правоотношениях?
9. Какие виды банковских счетов вы знаете?
10. Каков порядок открытия и закрытия банковского счета?
11. Какие способы обеспечения исполнения обязательств в банковских сделках вы знаете?
12. Какие ценные бумаги используются в банковском обороте, и какие требования к ним предъявляются?
13. Каково понятие и виды активных банковских операций и сделок?
14. Что такое банковское кредитование, и каковы его

особенности?

15. В чем отличие банковского кредита от займа?

16. Какие виды банковского кредитования вы знаете?

17. Что такое кредитное информирование?

18. Каковы правила и особенности уступки прав требования по кредитному договору?

19. Что такое реструктуризация кредита?

20. В чем особенности правовой природы банковской гарантии?

21. Что такое «обеспечительный факторинг»?

Тема 19
Правовое регулирование рынка страховых услуг

Литература

Основная

1. Абрамов В. Ю. Страхование: теория и практика. М., 2007.

2. Абрамов В. Ю. Правовое регулирование страховой деятельности в Российской Федерации. М., 2011.

3. Брагинский М. И., Витрянский В. В. Договорное право: Книга третья. Договоры о выполнении работ и оказании услуг. М., 2003.

4. Граве К. А., Лунц Л. А. Страхование. – М., 1960.

5. Райхер В. К. Общественно-исторические типы страхования. М., 1992.

6. Страхование. Учебник / Под ред. Т. А. Федоровой. М., 2009.

7. Фогельсон Ю. Б. Комментарий к страховому законодательству (постатейный). М., 2002.

8. Фогельсон Ю. Б. Страховое право: теоретические основы и практика применения. М., 2012.

Дополнительная

1. Абрамов В. Ю. Комментарий к страховому законодательству (постатейный). М., 2008.

2. Абрамов В. Ю., Дедиков С. В. Судебно-практический комментарий к страховому законодательству. – М., 2004.

3. Страховое право: учебник / Под. ред. В. В. Шахова, В. Н. Григорьева, А. Н. Кузбагарова. М., 2011.

4. Белых В. С., Кривошеев И. В., Митричев И. А. Страховое право. Учебное пособие. 4-е изд., перераб. и доп. М., 2009.

5. Брагинский М. И. Договор страхования. М., 2000.

6. Восканян Э., Фогельсон Ю. Страхование. Страховое право. Библиография // Страховое дело. 1997. № 4, 5, 6.

7. Гинзбург А. И. Страхование. М., 2006.

8. Граве К. А., Лунц Л. А. Страхование. М., 1960.

9. Казанцев С. К. Основы страхования. Екатеринбург, 1998;

10. Клоченко Л. Н., Пылов К. И. Основы страхового права. Учебное пособие. Ярославль, 2002.

11. Косаренко Н. Н. Правовое обеспечение публичных интересов в сфере страхования. М., 2009.

12. Лион С. Е. Договор страхования по русскому праву. М.,

1892.

13. Основы страховой деятельности. Учебник / Под ред. Т.А. Фёдоровой. М., 2002.

14. Серебровский В. И. Страхование. М., 1927.

15. Смирнова М. Б. Страховое право. Учебное пособие. М., 2007.

16. Турбина К. Е. Теория и практика страхования. Учебное пособие. М., 2003.

17. Фогельсон Ю. Б. Защита прав потребителей финансовых услуг. М., 2010.

18. Худяков А. И. Страховое право. СПб., 2004.

19. Шахов В. В. Страхование. М., 2002.

Нормативные акты

1. ГК РФ.

2. Кодекс торгового мореплавания РФ – ст. 60, 203, 218, 240, Гл. 15, ст. 290, 301, 302, 304, 322–325, 333–336, 354, 364, 372, 375, 387, 389, 409, 418.

3. Таможенный кодекс Таможенного союза.

4. Федеральный закон от 29.11.2010 № 326-ФЗ «Об обязательном медицинском страховании в Российской Федерации».

5. Закон РФ от 27 ноября 1992 г. № 4015-I «Об организации страхового дела в Российской Федерации».

6. Федеральный закон от 24 июля 1998 г. № 125-ФЗ «Об обязательном социальном страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний».

7. Федеральный закон от 16 июля 1999 г. № 165-ФЗ «Об основах обязательного социального страхования».

8. Федеральный закон от 7 августа 2001 г. № 115-ФЗ «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма».

9. Федеральный закон от 15 декабря 2001 г. № 167-ФЗ «Об обязательном пенсионном страховании в Российской Федерации».

10. Федеральный закон от 25 апреля 2002 г. № 40-ФЗ «Об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств».

11. Федеральный закон от 26 октября 2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)».

12. Федеральный закон от 23 декабря 2003 г. № 177-ФЗ «О страховании вкладов физических лиц в банках Российской Федерации».

13. Федеральный закон от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О

защите конкуренции».

14. Федеральный закон от 29 ноября 2007 г. № 286-ФЗ «О взаимном страховании».

15. Федеральный закон от 18 июля 2009 г. № 190-ФЗ «О кредитной кооперации».

16. Федеральный закон от 2 ноября 2013 г. № 293-ФЗ «Об актуарной деятельности в Российской Федерации»;

17. Федеральный закон от 27 июля 2010 г. № 223-ФЗ «Об обязательном страховании гражданской ответственности владельца опасного объекта за причинение вреда в результате аварии на опасном объекте».

18. Указание Банка России от 28 июля 2015 г. № 3743-У «О порядке расчета страховой организацией нормативного соотношения собственных средств (капитала) и принятых обязательств».

19. Указание Банка России от 16 ноября 2014 г. № 3444-У «О порядке инвестирования средств страховых резервов и перечне разрешенных для инвестирования активов».

Судебная практика

1. Определение Конституционного Суда РФ от 2 ноября 2006 г. № 487-О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Иванова Станислава Валерьевича на нарушение его конституционных прав положениями пункта 5 статьи 28 и статьи 39 Закона Российской Федерации «О защите прав потребителей».

2. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 12 ноября 2001 г. № 15, Пленума ВАС РФ от 15 ноября 2001 г. № 18 «О некоторых вопросах, связанных с применением норм Гражданского кодекса Российской Федерации об исковой давности» // Вестник ВАС РФ. 2002. № 1.

3. Обзор по отдельным вопросам судебной практики, связанным с добровольным страхованием имущества граждан: утвержден Президиумом Верховного Суда РФ 30 января 2013 г. // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2013. № 5.

4. Постановление Федерального арбитражного суда Дальневосточного округа от 27 мая 2008 г. № Ф03-А04/08-2/1680.

Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения

1. Какие нормативные акты, по вашему мнению, относятся к законодательству, регулирующему отношения в области страхования? Можно ли такие нормативные акты выстроить

иерархически, или они группируются по иным принципам? Прокомментируйте высказываемую в связи с этим позицию Ю. Б. Фогельсона о трех группах нормативных актов, регулирующих отношения в области страхования:

а) Закон об организации страхового дела и нормативные акты органа страхового надзора, принятые в соответствии с ним;

б) Гражданский кодекс РФ;

в) специализированные нормативные акты об отдельных видах страхования[102].

2. Как вы полагаете, почему понятие «риск» имеет особое значение для страховой деятельности? Как вы можете охарактеризовать страховой риск?

3. Какова роль интереса при заключении договора страхования, и в чем состоит сложность определения страхового интереса? В чем, по вашему мнению, состоит публичный и частный интерес в сфере страхования?

4. Страховые организации подобно кредитным обладают исключительной специальной правоспособностью. Как вы полагаете, в чем выражаются особенности такой правоспособности? Сравните соответствующие характеристики правоспособности страховых и кредитных организаций.

5. На противоположной от страховщика стороне в страховом правоотношении могут фигурировать страхователь, выгодоприобретатель и застрахованное лицо. Чем отличается правовое положение указанных субъектов? Могут ли данные субъекты совпадать в одном лице?

6. Согласно Закону об организации страхового дела цели страховых агентов и страховых брокеров как страховых посредников различаются. Поясните, в чем состоит данное отличие и как оно реализуется на практике?

7. Что представляет собой рынок страховых услуг? В чем, по вашему мнению, состоят общие и отличительные черты рынка страховых и банковских услуг?

8. По мнению Ю. Б. Фогельсона, «поскольку экономически страховые отношения представляют собой общественное перераспределение капиталов, над этой деятельностью государство осуществляет специальный надзор»[103]. Каковы цели государственного регулирования рынка страховых услуг и какие органы государственной власти осуществляют в России страховое регулирование и надзор?

9. Одним из средств страхового регулирования является установление требований к собственным средствам и страховым резервам страховых организаций. Страховые резервы и собственные средства страховщика должны быть обеспечены

активами, соответствующими требованиям диверсификации, ликвидности, возвратности и доходности. Прокомментируйте данные принципы. Каким образом могут размещаться средства страховых резервов?

10. Прокомментируйте следующее утверждение Г. Ф. Шершеневича: «Страхование имущества представляет собой условное обязательство, под условием всегда положительным. Страхование лиц является обязательством срочным….»[104].

11. В чем состоит специфика обязательного страхования, и как соотносятся обязательное страхование и обязательное социальное страхование? Какие виды обязательного страхования вы можете назвать?

12. Одним из разновидностей страхования предпринимательских рисков является страхование финансовых рисков. Прокомментируйте утверждение о том, что финансовые риски, связанные с неполучением доходов или с потерей вложенных денежных средств, являются по своей природе чаще всего спекулятивными. В связи с этим страхованию подлежит только объективная часть таких рисков[105].

13. Какие виды страхования охватываются понятием «страхование гражданской ответственности», и в чем, по вашему мнению, состоит их специфика?

14. На примере перечня видов страхования, включенных в лицензию одного из крупных страховщиков, прокомментируйте наиболее распространенные на сегодняшний день виды страхования.

15. Что такое франшиза, и в каких видах страхования она наиболее часто используется?

Задания по комментированию норм права

1. Прокомментируйте особенности правового положения участников отношений, регулируемых Законом об организации страхового дела, субъектов страхового дела и страховщиков, закрепленные ст. 4.1 и 6 Закона об организации страхового дела.

2. Соотнесите понятия «сострахование» и «перестрахование», закрепленные ст. 12 и ст. 13 Закона об организации страхового дела.

3. Сравните предусмотренные ст. 32 Закона об организации страхового дела перечни документов, которые должен представить соискатель лицензии на осуществление взаимного страхования по сравнению с соискателем лицензии на осуществление добровольного страхования. Соотнесите нормы об интересах, страхование которых не допускается, закрепленные в

п. 3 ст. 4 Закона об организации страхового дела и в ст. 928 ГК РФ.

4. Прокомментируйте нормы ст. 940 и ст. 943 ГК РФ о форме договора страхования и правилах страхования.

Задачи

1. Между индивидуальным предпринимателем Селивановым и страховой компанией ООО «Гарантхозстрах» в июне был заключен договор страхования. По данному договору был застрахован урожай зерна в случае его недобора в текущем году. Поскольку еще в мае началась засуха, Селиванов действительно не смог собрать достаточного количества урожая зерна, в связи с чем 15 октября обратился к страховщику с требованием о выплате страхового возмещения, приложив к заявлению акт о недоборе урожая, датированный 13 октября. ООО «Гарантхозстрах» обратилось в арбитражный суд с иском к Селиванову о признании недействительным заключенного договора страхования в связи с тем, что предприниматель знал о наступлении страхового случая: засухи, которая началась еще в мае. Следовательно, по мнению истца, предприниматель не мог не знать о наступлении страхового случая, что не соответствует ст. 9 Закона об организации страхового дела, согласно которой страхователь должен находиться в добросовестном неведении относительно наступления события, в отношении которого производится страхование. Арбитражный суд поддержал истца и признал договор страхования ничтожным в связи с его несоответствием требованиям законодательства.

Оцените позицию и доводы истца. Является ли верным решение арбитражного суда по данному делу?

2. ООО ЧОП «Ночной Дозор» заключил с ООО «Росиншуранс» договор страхования гражданской ответственности при осуществлении частной охранной деятельности с целью компенсации убытков страхователя, связанных с его обязанностью в порядке, установленном гражданским законодательством, возместить вред, причиненный потерпевшим при наступлении страхового случая. При этом страховой случай по договору был определен как возникновение обязанности страхователя на основании документально обоснованной претензии потерпевшего, возместить материальный ущерб, причиненный потерпевшему в результате совершения ООО ЧОП «Ночной Дозор» ошибки или небрежности при оказании услуг детективной или охранной деятельности.

Однако когда страхователь обратился к страховщику с

требованием о выплате страхового возмещения в связи с выплатой по решению суда своему клиенту соответствующей компенсации за ненадлежащее исполнение сотрудником ООО ЧОП «Ночной Дозор» своих обязанностей по охране перевозимых денег клиента, ООО «Росиншуранс» отказало страхователю по следующим основаниям. По мнению ООО «Росиншуранс», риск ответственности ООО ЧОП «Ночной Дозор» за нарушение договорных обязательств третьими лицами не был застрахован, а со стороны страхователя имело место нарушение именно договорных обязательств. Страховщик полагал, что по договору страхования была застрахована ответственность самого страхователя, а не вред, причиненный имуществу третьего лица. Страхование ответственности за нарушение условий договора допускается только в случаях, предусмотренных законом, а действующее законодательство не содержат норм, предусматривающих страхование ответственности охранного предприятия по договору оказания услуг по охране.

Оцените аргументы сторон договора. Должна ли быть выплачена сумма страхового возмещения охранному предприятию?

3. ООО «Офисная жизнь», основным видом деятельности которого является сдача в аренду под офисы принадлежащих ему в здании отдельных помещений, заключило со ПАО «Страховая компания «Сервис+» договор страхования помещений, в том числе на случай пожара. Договор был заключен посредством выдачи страхователю полиса на основании заявления последнего. В период действия договора в одном из помещений произошел пожар, причиной которого стала неисправность электропроводки. Выяснилось также, что в течение предшествующих 3-х лет в здании уже 2 раза были зафиксированы возгорания. ПАО «Страховая компания «Сервис+» обратилась в арбитражный суд с иском к ПАО «Офисная жизнь» о признании договора страхования недействительным как сделки, совершенной под влиянием обмана, ведь страхователь умышленно не сообщил о повышенной степени риска возникновения пожара из-за старой электропроводки. Ответчик представил свои возражения, в которых указал, что не скрывал данных обстоятельств, просто в бланке заявления о страховании не имелось соответствующих вопросов.

Оцените доводы сторон. Какое решение, по вашему мнению, должен принять суд?

4. Между ООО «Автодом» и страховой компанией ООО «Гарант люкс» путем выдачи полиса по страхованию транспортных средств был заключен договор страхования, в том

числе по рискам «угон» в отношении автомобиля, принадлежащего ООО «Автодом» и в его пользу.

В результате противоправных действий неизвестных лиц через 4 месяца после заключения договора страхования автомобиль был похищен. Однако в выплате страхового возмещения ООО «Автодом» страховщиком было отказано, поскольку страхователь в нарушение условий Правил страхования не представил полный комплект ключей застрахованного автомобиля. ООО «Автодом» не согласился с таким решением и обратился в арбитражный суд.

Какое решение должен принять суд? Обоснуйте свою позицию.

5. Соколов заключил договор имущественного страхования с ООО «Рискиншуранс». По риску «ущерб» была застрахована баня, расположенная на садовом участке, принадлежащем на праве собственности Соколову. В результате произошедшего по вине соседей пожара баня сгорела, и Соколов обратился к страховщику с заявлением о выплате страхового возмещения. Однако ООО «Рискиншуранс» никак не отреагировало на указанное заявление, даже спустя 2 месяца. Тогда Соколов обратился в арбитражный суд с требованием о выплате страхового возмещения и о взыскании неустойки согласно Закону РФ «О защите прав потребителей» за нарушение сроков выплаты страхового возмещения по договору добровольного страхования.

Какое решение должен принять суд по данному делу? Какие нормативные акты подлежат применению?

Деловая игра

Цель

Более глубоко проанализировать понятие и виды имущественного страхования. Подробно изучить преимущества и недостатки различных видов имущественного страхования.

Участники

Сотрудники производственной компании (ПАО): генеральный директор, начальник юридического департамента, юристы по отдельным направлениям деятельности компании.

Диспозиция

Крупная производственная компания (ПАО), чья деятельность имеет сезонный характер, получила от банка кредит. Компания работает с большим числом контрагентов, в добросовестности некоторых из них имеются основания сомневаться. Понимая, что компания может недополучить прибыль в текущем году, а также возможное неисполнение обязательств со стороны контрагентов,

и, желая каким-то образом минимизировать последствия возможной просрочки возврата суммы кредита, генеральный директор созвал совещание с представителями юридической службы компании для обсуждения вариантов заключения со страховой компанией договора имущественного страхования соответствующих рисков.

Задание

Проанализировать и обсудить преимущества и недостатки различных видов имущественного страхования, в частности: дополнительное страхование имущества – товаров, находящихся в залоге у банка, страхование предпринимательского риска, страхование финансового риска, другие варианты. По каждому из возможных вариантов юристам компании сформулировать и представить генеральному директору свою аргументированную позицию.

Письменные задания

1. Перечислите средства страхового регулирования и надзора.

2. Классифицируйте страхование по всем известным вам признакам.

3. Изобразите схематично отрасли и подотрасли страхования.

Тест

Выберите один или несколько правильных ответов:

1. Страховая деятельность это:

а) Сфера деятельности страховщиков по страхованию, перестрахованию и взаимному страхованию;

б) Сфера деятельности страховщиков по страхованию, а также страховых брокеров и страховых актуариев по оказанию услуг, связанных со страхованием;

в) Сфера деятельности страховщиков по страхованию, перестрахованию и взаимному страхованию, а также страховых брокеров по оказанию услуг, связанных со страхованием и перестрахованием;

г) Сфера деятельности страховщиков по страхованию, перестрахованию и взаимному страхованию, а также страховых брокеров, страховых агентов и страховых актуариев по оказанию услуг, связанных со страхованием и перестрахованием.

2. Кто из перечисленных участников страховых отношений является субъектами страхового дела:

а) Страховые актуарии;

б) Страховые брокеры;

в) Саморегулируемые организации страховщиков;

г) Страхователи;

д) Страховые агенты;

е) Общества взаимного страхования.

3. Деятельность каких субъектов страхового дела не подлежит лицензированию:

а) Страховых организаций;

б) Обществ взаимного страхования;

в) Страховых актуариев;

г) Страховых брокеров;

д) Страховых агентов.

4. Страховыми агентами могут быть:

а) Коммерческие организации;

б) Индивидуальные предприниматели;

в) Физические лица, не имеющие статуса индивидуального предпринимателя.

5. Страховыми брокерами могут быть:

а) Коммерческие организации;

б) Индивидуальные предприниматели;

в) Физические лица, не имеющие статуса индивидуального предпринимателя.

6. Страховой надзор осуществляется:

а) Банком России;

б) Федеральной службой по финансовым рынкам;

в) Министерством юстиции;

г) Федеральной налоговой службой.

7. Субъекты страхового дела:

а) Должны быть членами саморегулируемых организаций;

б) Могут быть членами саморегулируемых организаций;

в) Должны быть членами саморегулируемых организаций, если осуществляют страхование жизни, здоровья.

8. Лицензированию подлежит деятельность:

а) Только общества взаимного страхования и страховых организаций;

б) Общества взаимного страхования, страховых организаций и страховых брокеров;

г) Общества взаимного страхования, страховых организаций, страховых брокеров и страховых актуариев.

9. Иностранная страховая организация:

а) Вправе осуществлять на территории РФ страховую деятельность;

б) Вправе осуществлять на территории РФ страховую деятельность только через свои филиалы и представительства;

в) Вправе осуществлять на территории РФ страховую деятельность, если не менее пяти лет является страховой организацией, осуществляющей свою деятельность в соответствии с законодательством соответствующего государства;

г) Вправе участвовать в уставном капитале российских страховых организаций.

10. Каков размер квоты участия иностранного капитала в уставном капитале страховых компаний:

а) 20 %;

б) 25 %;

в) 30 %;

г) 50 %.

11. Какие из перечисленных ниже инструментов относятся к средствам страхового регулирования?

а) Требования к страховым резервам;

б) Установление правил работы субъектов страхового дела;

в) Установление квалификационных требований к руководителям и главным бухгалтерам субъектов страхового дела;

г) Выдача лицензий;

д) Отзыв квалификационных аттестатов.

12. Обязательное страхование возникает:

а) На основании нормативных актов;

б) На основании закона;

в) На основании ненормативных актов органа страхового регулирования.

13. Публичным договором является:

а) Договор имущественного страхования;

б) Договор личного страхования;

в) Договор страхования риска ответственности за нарушение договора.

14. Объектами имущественного страхования могут быть:

а) Имущественные интересы, связанные с владением, пользованием и распоряжением имуществом;

б) Обязанность возместить причиненный другим лицам вред;

в) Осуществление предпринимательской деятельности.

15. Существенными условиями договора имущественного страхования являются:

а) Объект страхования;

б) Страховой случай;

в) Размер страховой суммы;

г) Срок действия договора;

д) Все перечисленные выше условия.

16. Отраслями страхования называют:

а) Взаимное и коммерческое;

б) Обязательное и добровольное;

в) Рисковое и накопительное.

г) Имущественное и личное.

17. Подотраслями страхования являются:

а) Страхование имущества, страхование предпринимательского риска, страхование ответственности по договору;

б) Страхование предпринимательского риска, страхование ответственности по договору, страхование ответственности за причинение вреда;

в) Страхование имущества, страхование предпринимательского риска, страхование гражданской ответственности.

18. Страхование ответственности по договору возможно в случаях:

а) Предусмотренных законом;

б) Предусмотренных нормативными актами;

в) Ограничений не установлено.

19. Синонимом страховой выплаты является:

а) Страховая сумма;

б) Страховая стоимость;

в) Страховое возмещение.

20. Договор страхования по общему правилу вступает в силу:

а) С момента подписания его сторонами или выдачи страхового полиса;

б) С момента уплаты страховой премии или первого ее взноса;

в) С нуля часов следующего дня после его подписания или выдачи страхового полиса.

21. Сострахование означает, что:

а) Объект страхования застрахован по одному договору страхования совместно несколькими страховщиками;

б) Страховщики несут субсидиарную ответственность по одному договору страхования;

в) По одному договору застраховано несколько страхователей.

22. Договор страхования:

а) Должен быть заключен путем составления одного документа;

б) Должен быть заключен путем составления одного документа и выдачи страхового полиса, подписанного страховщиком;

в) Должен быть заключен путем выдачи страхового полиса, подписанного страховщиком;

г) Должен быть заключен путем составления одного документа либо выдачи страхового полиса, подписанного страховщиком.

23. Договор страхования:

а) Может быть только консенсуальным;

б) Может быть только реальным;

в) Является реальным, если стороны не договорились о его консенсуальности.

24. Замена застрахованного лица:

а) Невозможна;

б) Возможна в любое время до наступления страхового случая;

в) Возможна только с согласия страховщика.

25. Тайна страхования:

а) Возникает в силу закона;

б) Распространяется только на сведения о физических лицах;

в) Распространяется только на сведения, которые стороны прямо указали в договоре.

26. Не допускается страхование:

а) Противоправных интересов;

б) Убытков от участия в играх, лотереях и пари;

в) Расходов, к которым лицо может быть принуждено в целях освобождения заложников;

г) Все вышеперечисленное.

27. Признаком риска, принимаемого на страхование является:

а) Случайный характер риска;

б) Социальное значение риска;

в) Высокая вероятность наступления риска;

г) Значительная величина ущерба от риска.

28. Страховой риск – это:

а) Страховой случай, при наступлении которого возможен ущерб имущественным и неимущественным интересам страхователя;

б) Вероятное и случайное событие, при наступлении которого может быть нанесен ущерб имущественным интересам выгодоприобретателя;

в) Достоверное событие, при наступлении которого возможен ущерб имущественным и неимущественным интересам страховщика;

г) Вероятное и случайное событие, на случай наступления которого проводится страхование.

29. Страховой тариф по видам обязательного страхования определяется:

а) Страховщиками с учетом требований, установленных Банком России;

б) Страховой организацией на основе актуарных расчетов;

в) Договором страхования по соглашению сторон;

г) Банком России.

30. Членами общества взаимного страхования являются:

а) Юридические лица;

б) Физические лица;

в) Физические и юридические лица;

г) Страховщики.

31. Страховые агенты выступают от имени и по поручению:

а) Страховщика;

б) Страхователя;

в) Общества взаимного страхования;

г) Банка России.

32. Закон «Об организации страхового дела в Российской Федерации»:

а) Распространяется на обязательное страхование вкладов физических лиц в банках;

б) Не распространяется на обязательное страхование вкладов физических лиц в банках;

в) Распространяется на обязательное страхование вкладов физических лиц в банках, если это предусмотрено договором банковского вклада.

33. Действие лицензии страховщика может быть приостановлено:

а) Банком России;

б) Саморегулируемой организацией страховщиков;

в) Судом;

г) Судом только по иску Банка России или страхователя.

34. Страховой пул – это:

а) Объединение страховщиков, совместно осуществляющих страховую деятельность по отдельным видам страхования или страховым рискам на основании договора простого товарищества;

б) Юридическое лицо, участниками которого являются страховщики, совместно осуществляющие страховую деятельность по отдельным видам страхования или страховым рискам;

в) Объединение страховых агентов, осуществляющих свою деятельность от имени одного страховщика;

г) Объединение страхователей, которые застрахованы у одного страховщика.

35. Страховая франшиза – это

а) Условие, освобождающее страховщиков от возмещения убытков, если они не превышают определенного размера, который определен Федеральным законом или договором страхования;

б) Перечень условий, исключающих страховую ответственность;

в) Предусмотренный Федеральным законом перечень страховых событий, при которых страховщик освобождается от выплаты страхового возмещения.

36. Страховая сумма – это:

а) Денежная сумма, уплаченная страховому агенту или страховому брокеру при заключении договора страхования;

б) Денежная сумма ущерба, причиненного имуществу или личности страхователя;

в) Денежная сумма выплачиваемого страхового возмещения;

г) Денежная сумма, установленная законом или договором, исходя из которой определяется размер страховой премии и страховой выплаты.

Задания для внеаудиторной работы

Редактирование текстов

Отредактируйте отрывок из статьи, отметив и исправив неточности в юридической терминологии.

«Банки не должны навязывать клиентам услуги страхования при кредитовании, то есть клиентам нужно предлагать кредиты как со страховкой, так и без нее. Банки обязаны уведомлять граждан о существовании такого выбора, и более того, банк не имеет права отказать в выдаче кредита на ту же сумму и тот же срок, если клиент не желает оформлять страховку. Об этом говорится в разъясняющем письме начальника управления банковского законодательства ЦБ Ольги Зайцевой, направленном в Ассоциацию региональных банков России. Как пишет Зайцева, если законом не предусмотрено обязательное заключение заемщиком договора страхования [а страхование залога обязательно при автокредитовании и ипотеке], банк обязан предложить клиенту альтернативный вариант потребительского займа на сопоставимых условиях (сумма и срок возврата ссуды) без страховки.

Источник, близкий к ЦБ, пояснил, что регулятор озаботился данным вопросом, потому что на практике банки часто не предупреждают граждан о том, что страховка включается в сумму к погашению – распространено, например, бессознательное страхование от нетрудоспособности или от потери работы. Размер такой страховки может достигать 1/5 от суммы кредита.

Высший арбитражный суд еще в 2008 году запретил банкам навязывать заемщикам дополнительные виды страхования, а в 2009 году ВАС признал незаконным взимание комиссий за

открытие и ведение ссудных счетов при выдаче кредитов. В 2011 году законом отменена комиссия за досрочное погашение долга. Тогда кредитные организации начали искать иные пути получения дохода – например, включая сумму страховки в тело кредита. В последнее время борьбу с навязыванием страховки вели Федеральная антимонопольная служба (ФАС) и Роспотребнадзор, но без масштабных успехов.

По словам председателя ОЗПП «Общественный контроль» Михаила Аншакова, навязывание завуалированных комиссий (зашивание страховки в тело кредита, предложение страховых услуг аффилированных с банком страховых компаний) – одна из самых серьезных проблем при кредитовании….»[106]

Правовые заключения

1. Страховая компания ООО «Рострах» имеет намерение передать ОАО «Страхование и финансы» страховой портфель, состоящий из обязательств по договорам имущественного страхования. Напишите правовое заключение о возможности такой передачи с соответствующими предложениями по оптимальному алгоритму действий ООО «Рострах».

2. Напишите правовое заключение по вопросу Соколова о применении к отношениям по страхованию норм Закона РФ «О защите прав потребителей» (См. задачу № 5).

Задания по обобщению судебной практики

1. Обобщите судебную практику по вопросу о применении Закона «О защите прав потребителей» к отношениям по страхованию.

2. Обобщите судебную практику по вопросу отзыва лицензий у страховщиков.

Задания по составлению документов

1. Напишите от имени страховой компании уведомление в федеральную антимонопольную службу о заключении страховой компанией соглашения с коммерческой организацией с приложением к уведомлению документов, предусмотренных Федеральным законом от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Составьте примерную структуру полиса добровольного имущественного страхования.

Работа с иностранными источниками

Прочитайте отрывок из статьи и ответьте на вопросы.

«In the construction industry, a general contractor typically will require that its subcontractors' CGL insurance policies name the general contractor as an «additional insured» with respect to the subcontractor's work. When the general contractor is sued for defective construction or for on-site bodily injury, it typically will

demand that each of its subcontractors' insurers defend and indemnify it as an additional insured.

But the subcontractor may not want its insurer to pay where coverage is questionable, or to pay a disproportionate share of the general contractor's defense or indemnity. As one commentator has noted, «Every time his insurance becomes involved to defend or pay a judgment, the subcontractor must pay his deductible and further faces the possibility of escalating premiums and diluting policy limits to pay his own costs and judgments…»

The question of the scope of coverage for the general contractor's claim goes to the very heart of insurance. The essence of an insurance contract is that the insured pays a premium in exchange for the insurer assuming a specified risk. While in the ordinary insurance relationship, the risk of increased premiums deters the insured from engaging in risky activity, «the additional insured is insulated against this prospect by the fact that it is not responsible for premium payments to the insurer and is unaffected by the raising of premiums…»[107]

На какую сумму страхового возмещения может рассчитывать генеральный подрядчик?

Темы рефератов

1. Рынок страховых услуг и его государственное регулирование.
2. Правовое положение и виды субъектов рынка страховых услуг.
3. Правовой статус страховой организации.
4. Роль страховых резервов в системе страхового регулирования и надзора.
5. Виды и отрасли страхования.
6. Страхование предпринимательских рисков: правовые проблемы.
7. Особенности заключения договора страхования.

Темы эссе

1. Субъекты страхового дела и страховщики: понятие и соотношение.
2. Правовое положение страховых брокеров и страховых агентов.
3. Правовые проблемы привлечения в страхование иностранных инвестиций.
4. Страховое регулирование: цели и инструменты (средства).

Контрольные вопросы

1. Что входит в понятие «страховое законодательство»?

2. Что такое страховая деятельность, и кто имеет право ее осуществлять?

3. Как вы можете определить понятие рынка страховых услуг?

4. Как определяются в законе понятия «страховой риск» и «страховой случай»?

5. Кто относится к субъектам страхового дела и к участникам страховых отношений?

6. Что такое перестрахование, и какие субъекты имеют право осуществлять эту деятельность?

7. Каковы особенности правоспособности страховых организаций?

8. Какие требования предъявляются к соискателям лицензии на осуществление коммерческого страхования?

9. Назовите дополнительные требования, которые предъявляются к страховым компаниям с иностранным участием.

10. Какие органы осуществляют регулирование страховой деятельности и надзор за ее надлежащим осуществлением, и какова система средств страхового регулирования и надзора?

11. Какие требования к страховым организациям установлены в области защиты конкуренции на рынке финансовых услуг?

12. По каким признакам можно классифицировать страхование?

13. Какие виды обязательного страхования вы знаете?

14. В чем состоят особенности коммерческого страхования?

15. Какие отрасли и подотрасли страхования вы знаете?

Тема 20
Правовое регулирование аудиторской деятельности

Литература

Основная

1. Андреев В. К. Правовое регулирование аудита в России. М., 1995.
2. Аудит: Учебник / Под ред. В. И. Подольского. 4-е изд., перераб. и доп. М., 2008
3. Гутцайт Е. М. Аудит: концепция, проблемы, эффективность, стандарты. М., 2007.
4. Данилевский Ю. А., Шапигузов С. М., Ремизов Н. А., Старовойтова Е. В. Аудит: Учебное пособие. М., 2000.
5. Кармайкл Д. Р., Бенис М. Стандарты и нормы аудита. М., 1995.
6. Опыт развития и регулирования аудиторской деятельности (на примере Швеции и России) / Под ред. А. В. Крикунова. М., 2000.
7. Терехов А. Д., Суйц В. П. Аудит: перспективы развития. М., 2001.
8. Шеремет А. Д., Бороздин Н. В. Аудит: Учебник. М., 2003.
9. Шеремет А. Д., Суйц В. П. Аудит: Учебник. М., 2014.

Дополнительная

1. Агабекян О. В., Макарова К. С. Аудиторское заключение: формы выражения мнения, составление и представление // Аудиторские ведомости. 2011. № 3.
2. Беляева О. М. Страхование риска ответственности аудиторов при проведении обязательного аудита// Безопасность бизнеса. 2004. № 1.
3. Булгакова Л. И. Правовой режим аудиторской тайны // Журнал российского права. 2008. № 5.
4. Бычкова С. М., Растамханова Л. Н. Риски в аудиторской деятельности / Под. ред. С. М. Бычковой. М., 2006.
5. Вахорина М. В. Регулирование российского аудита: современный этап // Аудиторские ведомости. 2010. № 12.
6. Голодова Ю. С. Рынок аудиторских услуг России: анализ результатов, проблем и перспектив // Финансовый вестник: финансы, налоги, страхование, бухгалтерский учет. 2010. № 8.
7. Городилов М. А. Аудиторское заключение о финансовой (бухгалтерской) отчетности по новым стандартам // Налоговая

политика и практика. 2011. № 1.

8. Гущин В. В. Договор на оказание аудиторских услуг // Право и экономика. 2004. № 3.

9. Звонов А. К вопросу об аудите кредитных организаций // Юрист. 2002. № 4.

10. Кожура Р. В. К истокам профессии // Аудитор. 1996. № 1.

11. Макальская А. К. Внутренний аудит. М., 2008.

12. Макарова Л. Г. Требования к составлению и оформлению аудиторских заключений и отчетов // Аудиторские ведомости. 2009. № 5.

13. Оводов А. А. Терпенье и труд все перетрут: аудиторы получили новый закон // Налоги.

2009. № 3.

14. Панков В. В. Международные стандарты аудита. М., 2007.

15. Сотникова Л. В. Аудиторское заключение: порядок составления // Аудиторские ведомости.2009. № 3.

16. Чирков А. А. Конфиденциальность в аудиторской деятельности // Право и экономика. 2005. № 9.

Нормативные акты и иные официальные документы

1. Гражданский кодекс РФ (ст. 2, гл. 37, ст. 779–783).

2. Федеральный закон от 30 декабря 2008 г. № 307-ФЗ «Об аудиторской деятельности».

3. Постановление Правительства РФ от 6 февраля 2002 г. № 80 «О вопросах государственного регулирования аудиторской деятельности в Российской Федерации».

4. Постановление Правительства РФ от 30 ноября 2005 г. № 706 «О мерах по обеспечению проведения обязательного аудита».

5. Федеральные правила (стандарты) аудиторской деятельности (утверждены Постановлением Правительства РФ от 23 сентября 2002 г. № 696).

6. Правила независимости аудиторов и аудиторских организаций (одобрены Советом по аудиторской деятельности при Минфине России 20 сентября 2012 г.).

7. Информационное письмо Минфина России от 30 января 2009 г. № 07-ЛШ-07 «О представлении отчета об аудиторской деятельности».

8. Кодекс профессиональной этики аудиторов (одобрен Советом по аудиторской деятельности 22.03.2012, протокол № 4).

Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения

1. Дайте определение рынка аудиторских услуг.

2. Каково соотношение понятий «аудит» и «аудиторская деятельность»?

3. Что представляют собой сопутствующие аудиту услуги?

4. Какие виды аудита предусмотрены в действующем законодательстве?

5. Охарактеризуйте особенности правового статуса индивидуального аудитора и аудиторской организации. В каких организационно-правовых формах может быть создана аудиторская организация?

6. Какие виды юридической ответственности могут применяться за нарушение законодательства об аудите?

7. Каков порядок проведения аттестации на право осуществления аудиторской деятельности?

8. Требуется ли получение лицензии для осуществления аудиторской деятельности?

9. Каковы этапы аудиторской деятельности?

10. Какова правовая природа договора оказания аудиторских услуг?

11. Что такое аудиторское заключение? Каковы требования к его форме и содержанию?

12. В соответствии с п. 1 ст. 3 Закона об аудиторской деятельности аудиторские организации должны создаваться только в форме коммерческих организаций, осуществляющих аудиторские проверки и оказывающих сопутствующие аудиту услуги. Возможно ли, на ваш взгляд, создание аудиторской фирмы в форме унитарного предприятия?

13. В настоящее время одной из актуальных является проблема страхования ответственности аудиторских организаций при проведении обязательного аудита. Страхование аудита является неотъемлемым элементом международной аудиторской практики. В России же страхование ответственности – одна из самых молодых отраслей страхования, зачастую не подкрепленная соответствующим законодательством, что порождает ряд практических проблем. Назовите и проанализируйте их.

14. Согласно положениям ст. 9 Закона об аудиторской деятельности аудиторские организации и индивидуальные аудиторы обязаны хранить тайну об операциях аудируемых лиц и лиц, которым оказывались сопутствующие аудиту услуги. Вместе с тем в соответствии с Кодексом этики аудиторов России раскрытие информации аудитором осуществляется в случаях, прямо предусмотренных законодательством. Перечислите эти случаи.

15. Одной из острых проблем является обеспечение независимости аудиторов. Ознакомьтесь со следующими высказываниями и обоснуйте свою позицию по данному вопросу:

«Технология аудита все время совершенствовалась, и как результат этого совершенствования уже в XX в. родились две основные теории аудита, вытекающие из разного понимания инвесторами его задач.

Первая теория основана на том, что аудитор работает в интересах собственника, и его задача подтвердить, что все написанное в балансе и в отчете о прибылях и убытках правильно или, если и отклоняется от истинного значения, то очень незначительно, не значимо.

…Вторая теория исходит из того, что аудитор, работая в интересах собственника, принимает во внимание и интересы кредиторов. Более того, последним на практике отдается предпочтение, и основной задачей в связи с этим признается определение ликвидности и платежеспособности предприятия.

В нашей стране принята первая теория, но вторая начинает получать все большее признание в деловом обществе».

«…аудитора выбирает собственник, чтобы проверить прежде всего администрацию, прежде всего руководителя, финансового директора и главного бухгалтера. Правда, непонимание роли аудита приводит к тому, что не собственники, а сам администратор выбирает аудитора»[108].

«По нашему мнению, авансовый платеж должен составлять не менее 50 % суммы договора. Если организация придерживалась оговоренного в договоре порядка расчетов, то никто не сможет упрекнуть ее в попытках повлиять на аудиторов материально»[109].

16. Широко распространена точка зрения, согласно которой в России аудит находится на начальной стадии своего развития. Предметом аудиторской проверки является, по сути, бухгалтерская (финансовая) отчетность. Между тем в экономике Европы и США институт аудита имеет более широкое понимание. Бизнес проверяется через призму влияния различных факторов: контрольной среды, потенциального давления на управленцев в целях манипулирования доходами, позиции компании в отрасли и в экономической среде. В целом, аудит понимается как деятельность, направленная на уменьшение предпринимательского риска.

Обоснуйте свою позицию по данному вопросу.

Задания по комментированию норм права

1. Найдите и прокомментируйте положения Закона об аудиторской деятельности, касающиеся возможности возникновения конфликта интересов в процессе осуществления аудиторской деятельности.

2. Закон об аудиторской деятельности устанавливает права и обязанности не только аудиторских организаций и индивидуальных аудиторов, но и аудируемых лиц. При этом правам одной стороны корреспондируют соответствующие обязанности другой стороны. Какие обязанности аудируемых лиц корреспондируют соответствующим правам аудиторских организаций и индивидуальных аудиторов: самостоятельно определять формы и методы проведения аудита (подп. 1 п. 1 ст. 13); проверять в полном объеме документацию, связанную с финансово-хозяйственной деятельностью аудируемого лица, а также фактическое наличие любого имущества, учтенного в этой документации (подп. 2 п.1 ст. 13); отказаться от проведения аудиторской проверки или от выражения своего мнения о достоверности финансовой (бухгалтерской отчетности в аудиторском заключении по не зависящим от них причинам (подп. 4 п. 1 ст. 13) и т. д.? В отношении каких обязанностей, возложенных законодателем на аудиторские организации и индивидуальных аудиторов, не указаны корреспондирующие права аудируемых лиц?

3. Найдите и прокомментируйте нормы статей, устанавливающих обязательность аудиторской проверки, содержащиеся в следующих нормативно-правовых актах:

в Федеральном законе от 2 декабря 1990 г. № 395-I «О банках и банковской деятельности»;

в Федеральном законе от 10 июля 2002 г. № 86-ФЗ «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)»;

в Федеральном законе от 29 ноября 2001 г. № 156-ФЗ «Об инвестиционных фондах»; в Федеральном законе от 7 мая 1998 г. № 75-ФЗ «О негосударственных пенсионных фондах».

4. Ст. 8 Закона об аудиторской деятельности перечисляет случаи, когда возникает зависимость аудиторских организаций и индивидуальных аудиторов от аудируемых лиц, и когда соответственно аудит осуществляться не может. Прокомментируйте данные положения.

5. Прокомментируйте положения Закона об аудиторской деятельности, касающиеся проведения обязательного аудита.

Задачи

1. А. «Мэр Москвы… подписал постановление правительства

о продаже с аукциона 100 % акций гостиницы «Украина». Конкурс по подбору независимого оценщика для определения рыночной стоимости пакета акций поручено организовать департаменту имущества правительства Москвы»[110].

Б. «…Банк России опубликовал список претендентов на проведение аудита ЦБ. в конкурсную комиссию поступило рекордно малое количество заявок – всего четыре. В соответствии с порядком проведения конкурса технические и финансовые предложения в отдельных конвертах должны быть представлены комиссии не позднее 9 декабря 2005 г. Решение будет принято через 15 дней. По мнению экспертов, столь малое количество заявок на конкурс вызвано двумя причинами – жесткими требованиями к компаниям со стороны ЦБ и сложностью конкуренции с лидером «большой четверки» – компанией «PricewaterhouseCoopers (PwC), которая аудировала ЦБ последние два года совместно с компанией ФБК…»[111].

Идет ли речь в приведенных отрывках собственно об аудите или об оказании сопутствующих аудиту услуг?

Какие вам известны способы заключения договора об оказании аудиторских услуг?

Является ли заключение договора по итогам открытого конкурса единственно возможным вариантом в описанных случаях?

В каких случаях проведение аудита обязательно, и какие субъекты вправе проводить обязательный аудит?

2. ООО «Восток» обратилось в арбитражный суд с иском к Территориальному управлению Федерального агентства по управлению федеральным имуществом об обязании представить подлинный экземпляр аудиторского заключения, составленного аудиторской организацией – ООО» Аудит и консалтинг» по итогам проведенного аудита финансовой (бухгалтерской) отчетности ООО «Восток». Инициатором проведения аудита выступило Росимущество, действуя в соответствии с полномочиями Российской Федерации, участника ООО «Восток».

Решением суда, оставленным без изменения постановлением апелляционной инстанции, в иске было отказано.

Как вы думаете, имеются ли основания для отмены обжалуемых судебных актов?

3. По одному из дел аудиторская организация обратилась в арбитражный суд к ООО «Юг» с иском о взыскании задолженности по договору оказания аудиторских услуг. В соответствии с положениями данного договора аудиторская организация (исполнитель) приняла на себя обязательство выполнить аудиторскую проверку деятельности ООО «Юг»

(заказчика).

Принимая решение об отказе в иске, суд установил, что результаты работ не были сданы заказчику по акту, а потому отсутствуют основания для возникновения обязательств по оплате выполненных работ.

Являются ли правильными выводы суда?

4. АО «Аудит» обратилось в арбитражный суд с иском к федеральному государственному унитарному предприятию о взыскании 1 000 000 руб. долга по договору и 1 000 000 руб. неустойки, предусмотренной договором.

Арбитражным судом было установлено, что по договору АО «Аудит» обязалось выполнить для ФГУП работы по подготовке аудиторского заключения о достоверности бухгалтерской отчетности. Однако договор в полном объеме не был исполнен АО «Аудит» в связи с тем, что доступ аудиторов к документам был прекращен.

АО «Аудит» составило акт приема-передачи выполненных работ, который ФГУП не подписало, сославшись на то, что при подписании договора были соблюдены не все условия, поэтому и был прекращен доступ аудиторов к документам.

Арбитражный суд первой инстанции отказал в удовлетворении иска.

Как вы думаете, обоснована ли позиция арбитражного суда?

5. С. обратился в арбитражный суд с иском к ООО «Плюс» об обязании ответчика обеспечить избранному истцом аудитору условия для проведения аудиторской проверки ответчика путем предоставления аудитору финансовой бухгалтерской документации о деятельности ООО.

Исковые требования мотивированы тем, что он дважды обращался к ответчику в порядке ст. 48 ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» о проведении аудиторской проверки, однако его обращения оставлены без ответа.

Из материалов дела следовало, что С., заключив с участниками ООО» Плюс» договоры купли-продажи доли в уставном капитале, стал обладателем 48,4 % долей в уставном капитале ответчика.

Позднее истцом в адрес ответчика были направлены требования об обеспечении доступа специалистов выбранного им аудитора к документам ООО для проведения аудиторской проверки. Данные требования оставлены ответчиком без внимания.

Решением арбитражного суда первой инстанции, оставленным без изменения постановлением апелляционного суда, исковые требования удовлетворены. В кассационной жалобе

представитель ООО «Плюс» просит решение и постановление отменить, считая их незаконными, поскольку судом не была применена норма, содержащаяся в п. 4 ст. 12 Закона об ООО, согласно которой изменения, внесенные в учредительные документы общества, приобретают силу для третьих лиц с момента их государственной регистрации.

Являются ли обоснованными доводы ответчика?

6. ООО «А» обратилось с иском к ООО «Б» и ОАО «В» о признании недействительной сделки – договора уступки права требования между ООО» Б» и ОАО «В» по договору оказания аудиторских услуг между ООО» А» и ООО «Б».

В обоснование своих требований Истец указал, что сам по себе факт заключения договора на проведение аудиторских услуг, а точнее – содержание такого договора, относится к аудиторской тайне. Следовательно, заключение договора цессии влечет раскрытие информации, относящейся к аудиторской тайне, содержащейся в договоре на проведение аудиторских услуг. Кроме того, в соответствии с устанавливаемыми законодательством РФ к договорам цессии требованиями, одна сторона передает другой все документы, подтверждающие уступаемые права требования, что также означает допуск к конфиденциальной информации. В частности, таким документом является непосредственно отчет аудитора.

Являются ли обоснованными доводы истца? Какое решение должен принять суд?

7. Сотрудники Росфиннадзора провели плановую выездную внешнюю проверку качества работы акционерного общества «АудитКонсультация». По результатам проверки был составлен акт, и вынесены предписания об устранении выявленных нарушений и о приостановлении членства акционерного общества «АудитКонсультация» в СРО НП «Аудит». В частности, акционерному обществу «АудитКонсультация» вменялось нарушение п. 6 ст. 1 ФЗ «Об аудиторской деятельности», так как данная организация также осуществляла деятельность по оценке уязвимости объектов транспортной инфраструктуры и транспортных средств от актов незаконного вмешательства. Кроме того, акционерное общество «АудитКонсультация» обвинялось в нарушении пунктов 2 и 42 Федеральных правил аудиторской деятельности № 34 «Контроль качества услуг в аудиторских организациях», выразившемся в указании во внутренних правилах ссылок на ФЗ «Об аудиторской деятельности», действовавший ранее в предыдущей редакции. По мнению Росфиннадзора, такая ссылка свидетельствует о неэффективности системы внутреннего контроля качества.

Акционерное общество «АудитКонсультация» обратилось в арбитражный суд с заявлением о признании акта и предписаний недействительными.

Оцените каждый из представленных доводов Росфиннадзора. Может ли суд принять решение в пользу заявителя – аудиторской организации?

Тест

Выберите один или несколько правильных ответов:

1. Аудиторская деятельность представляет собой:

а) деятельность по проведению аудита;

б) деятельность по проведению сопутствующих аудиту услуг;

в) независимая проверка бухгалтерской (финансовой) отчетности;

г) деятельность по проведению аудита и оказанию сопутствующих аудиту услуг.

2. Перечень сопутствующих аудиту услуг устанавливается:

а) стандартами аудиторской деятельности;

б) законом;

в) уполномоченным федеральным органом.

3. Аудиторской деятельностью вправе заниматься:

а) любые коммерческие организации;

б) некоммерческие партнерства;

в) любые коммерческие организации, кроме открытых акционерных обществ;

г) любые хозяйственные общества;

д) любые коммерческие организации, кроме унитарных предприятий;

е) физические лица;

ж) коммерческие организации, кроме открытых акционерных обществ и унитарных предприятий.

4. Аудиторское заключение может быть предоставлено:

а) любому лицу;

б) только аудируемому лицу;

в) лицу, заключившему договор;

г) только аудируемому лицу и лицу, заключившему договор.

5. Заведомо ложным аудиторское заключение признается:

а) по решению суда;

б) по решению уполномоченного федерального органа;

в) по решению саморегулируемой организации аудиторов;

г) аудируемым лицом.

6. Размер денежного вознаграждения аудитора определяется:

а) правилами (стандартами) аудиторской деятельности;

б) законом;

в) договором об оказании аудиторских услуг.

7. Аудиторскую тайну составляют:

а) сведения конфиденциального характера;

б) любые сведения и документы, полученные и (или) составленные аудиторской организацией и ее работниками;

в) сведения, представляющие интерес для третьих лиц;

г) сведения, касающиеся финансовой отчетности.

8. Плановые внешние проверки качества аудита проводятся:

а) не реже одного раза в три года;

б) не реже одного раза в три года, но не чаще одного раза в год;

в) не чаще одного раза в год;

г) не чаще двух раз в год.

9. Стаж работы, необходимый для получения квалификационного аттестата аудитора, должен быть:

а) не менее трех лет;

б) не менее двух лет;

в) не менее 6 месяцев;

г) не менее одного года.

10. Основаниями для аннулирования квалификационного аттестата аудитора являются:

а) наличие судимости за совершение преступления в сфере экономики;

б) вступление в законную силу приговора суда, предусматривающего наказание в виде лишения права заниматься аудиторской деятельностью;

в) установление факта подписания аудитором аудиторского заключения без проведения аудиторской проверки;

г) неосуществление аудитором аудиторской деятельности в течение календарного года;

д) уклонение аудитором от прохождения обучения по программам повышения квалификации.

11. Решение об аннулировании квалификационного аттестата аудитора принимается:

а) уполномоченным федеральным органом;

б) судом;

в) саморегулируемой организацией аудиторов.

12. Аудитор может отказаться от проведения аудита:

а) в любых случаях;

б) при определенных условиях, установленных законом;

в) не может отказаться;

г) это зависит от решения саморегулируемой организации.

13. Совет по аудиторской деятельности представляет собой:

а) специально созданный орган;

б) орган, созданный при уполномоченном федеральном

органе;

в) уполномоченный федеральный орган.

14. Саморегулируемой организацией аудиторов признается:

а) некоммерческая организация, созданная на условиях членства;

б) некоммерческая организация, созданная в форме ассоциации;

в) коммерческая организация.

15. Ведение реестра аудиторов и аудиторских организаций осуществляется:

а) саморегулируемой организацией;

б) уполномоченным федеральным органом;

в) независимым реестродержателем.

Задания для внеаудиторной работы

Правовые заключения

1. Аудитор отказался от проведения аудиторской проверки. Выработайте рекомендации в отношении действий саморегулируемой организации аудиторов в данной ситуации.

2. Договор об оказании аудиторских услуг заключен аудиторской организацией не в рамках осуществления обязательного аудита. Сформулируйте рекомендации по поведению аудиторской организации по страхованию риска ответственности за нарушение данного договора.

Задания по обобщению судебной практики

Обобщите судебно-арбитражную практику по следующим вопросам:

1. Заключение, изменение и расторжение договоров об оказании аудиторских услуг.

2. Взыскание задолженности за услуги, выполненные по договору об оказании аудиторских услуг.

Задания по составлению документов

1. Подготовьте проект договора об оказании аудиторских услуг, в котором одной из сторон являются:

а) аудиторская организация;

б) индивидуальный аудитор.

2. Составьте письмо-обязательство аудиторской организации о согласии на проведение аудита.

3. Сформулируйте рекомендации по подготовке к составлению общего плана аудита.

4. Составьте аудиторское заключение с выражением положительного мнения.

5. Сформулируйте рекомендации по составлению

отрицательного аудиторского заключения.

6. Подготовьте жалобу в саморегулируемую организацию аудиторов (или в уполномоченный орган) на действия (бездействие) аудиторской организации (аудитора).

7. Подготовьте заявление об отказе в проведении аудита.

8. Подготовьте заявление о вступлении организации в члены саморегулируемой организации аудиторов или о выходе из членов саморегулируемой организации аудиторов.

Темы рефератов

1. Аудиторские объединения: роль и функции.
2. Лицензирование аудиторской деятельности в России.
3. Аудиторские риски.
4. Планирование аудита.
5. Аудиторское заключение: понятие, форма, виды.
6. Профессиональная этика аудитора.
7. Правовой режим аудиторской тайны.

Темы эссе

1. Внешний контроль качества аудита, осуществляемый членами саморегулируемых организаций за деятельностью других членов организации: достоинства и недостатки.
2. Правила (стандарты) аудиторской деятельности, разрабатываемые на уровне саморегулируемых организаций: есть ли признаки нормативности?

Работа с иностранными источниками

Прочитайте отрывок из статьи газеты *«Los Angeles Times»* и ответьте на вопросы.

«Audits of a state prison and psychiatric hospital detail hundreds of thousands of dollars in improper payments and financial problems, including outright payroll fraud, and medical staff and guards receiving questionable bonuses and holiday pay, according to reports released Wednesday.

The financial reviews at California's Sacramento prison near Folsom and the Patton State Hospital in San Bernardino are among 14 state agency audits required this year in the wake of payroll abuses uncovered two years ago at California's parks department.

The reviews, conducted by the state Controller, found rates of unauthorized or improper pay in as many as 88 % of the relatively small number of files examined, amounting to excess payments to state workers of nearly $230,000.

Auditors have called on the state agencies to conduct full internal reviews of their payroll systems for the last three years.

There was no immediate response from the Department of State Hospitals, but a spokesman said the corrections department is conducting such a review and has issued new requirements to

document who signs off on payroll decisions.

At the prison, auditors said medical and mental health workers who needed extra cash were given improper checks for unused leave and vacation days, in the guise of overtime. Auditors also said there was inadequate documentation for more than 75 % of the extra pay given to corrections officers to supervise inmate workers. Prison workers received holiday pay in months when there were no holidays, and numerous other unwarranted bonus payments, according to the audits.

State auditors reported lapses in financial controls at the Department of State Hospitals' Patton psychiatric facility. Auditors noted the hospital disclosed $900,000 in alleged payroll fraud from 2007 to 2011 by five employees who claimed false work and vacation time. The auditors described lack of adequate oversight and instances of employees signing daily attendance logs for others.

In a written rebuttal, State Hospitals chief auditor Cindy Woolston objected to inclusion of the fraud cases in the audit because they were uncovered by «diligent Patton staff…» Woolston also stated that auditors in some cases examined too few files to make broad conclusions, and challenged findings that some employees were overpaid. She said some of the problems were caused by efforts to fill empty posts during critical staffing shortages»[112].

Какие правонарушения были обнаружены аудиторами? Позволяет ли уровень развития института аудита и аудиторской деятельности в России проводить аудиторам подобные проверки?

Контрольные вопросы

1. Что представляет собой аудиторская деятельность?
2. На каких принципах основана деятельность аудитора?
3. Какими правами и обязанностями обладают индивидуальный аудитор и аудиторская организация?
4. Каков правовой статус аудируемого лица?
5. Каковы функции уполномоченного федерального органа государственного регулирования аудиторской деятельности, а также Совета по аудиторской деятельности?
6. Каков правовой статус саморегулируемой организации аудиторов?
7. В каких случаях и какими лицами осуществляется обязательный аудит?
8. Расскажите о понятии, форме и содержании аудиторского заключения.
9. Перечислите особенности следующих видов аудиторских заключений:

а) содержащего мнение с оговоркой из-за разногласия относительно раскрытия информации;

б) содержащего отказ от выражения мнения из-за ограничения объема;

в) содержащего мнение с оговоркой из-за ограничения объема;

г) аудиторского заключения в части, привлекающей внимание.

10. Что такое заведомо ложное аудиторское заключение? Каков порядок признания аудиторского заключения таковым?

11. Каковы гарантии реализации принципа независимости аудиторов, аудиторских организаций и индивидуальных аудиторов?

12. Какова правовая форма страхования риска ответственности при осуществлении аудиторской деятельности?

13. Что такое аудиторская тайна?

14. В чем особенности уголовной, административной и гражданско-правовой ответственности субъектов аудиторской деятельности?

15. Что понимают под достоверностью бухгалтерской (финансовой) отчетности?

Тема 21
Правовое регулирование оценочной деятельности

Литература

Основная

1. Залавская О. М. Правовое регулирование оценочной деятельности. Дисс… к.ю.н. Самара. 2005.

2. Каминский А. В. Рубикон оценочной деятельности // Имущественные отношения в Российской Федерации. 2013. № 4.

3. Кацман В. Е., Косорукова И. В., Родин А. Ю., Харитонов С. В. Основы оценочной деятельности: учебник (3-е изд., перераб. и доп.). М., 2012.

4. Рутгайзер В. М. Проблемы правового регулирования оценочной деятельности в России // Административное и муниципальное право. 2010. № 12.

5. Сафарян К. В. Оценочная деятельность: понятие, нормативная база, механизмы регулирования // Законы России: опыт, анализ, практика. 2012.

Дополнительная

1. Бычков А. Отчет об оценке в судебном процессе // ЭЖ-Юрист. 2014. № 46.

2. Гусев Б. В., Ларионова В. А., Хлистун Ю. В. Комментарий к Федеральному закону от 29.07.1998 № 135-ФЗ «Об оценочной деятельности в Российской Федерации» (постатейный) / отв. ред. С. Н. Братановский // СПС «КонсультантПлюс». 2009.

3. Кванина В. В. Об обеспечительной функции саморегулирования в сфере оценочной деятельности // Юридический мир. 2013. № 7.

4. Нейман Е. И. О ситуации в оценочной деятельности в Российской Федерации в 20122013 гг. – Анализ и предложения // http://sroroo.ru/press_center/news/750614/

5. Пергушев А. А. Оценщик – индивидуальный предприниматель: налоговые преимущества и правовая допустимость // Имущественные отношения в Российской Федерации. 2014. № 3.

6. Пронин К. В. Определение рыночной стоимости активов участниками финансовых рынков с привлечением независимых оценщиков // Имущественные отношения в Российской Федерации. 2014. № 8.

7. Шуклина М. А. Кто вы, оценщики? Или проблема

определения юридического статуса оценщика // Имущественные отношения в Российской Федерации. 2012. № 9.

Нормативные акты

1. ГК РФ.

2. Федеральный закон от 29 июля 1998 г. № 135-ФЗ «Об оценочной деятельности в Российской Федерации» // СЗ РФ. 1998. № 31. Ст. 3813.

3. Постановление Правительства РФ от 1 июня 2009 г. № 457 «О Федеральной службе государственной регистрации, кадастра и картографии» // СЗ РФ. 2009. № 25. Ст. 3052.

4. Постановление Правительства РФ от 5 июня 2008 г. № 437 «О Министерстве экономического развития Российской Федерации» // СЗ РФ. 2008. № 24. Ст. 2867.

5. Приказ Минэкономразвития России от 20 мая 2015 г. № 297 «Об утверждении Федерального стандарта оценки «Общие понятия оценки, подходы и требования к проведению оценки (ФСО № 1)».

6. Приказ Минэкономразвития России от 20 мая 2015 г. № 298 «Об утверждении Федерального стандарта оценки «Цель оценки и виды стоимости (ФСО № 2)».

7. Приказ Минэкономразвития России от 20 мая 2015 г. № 299 «Об утверждении Федерального стандарта оценки «Требования к отчету об оценке (ФСО № 3)».

8. Приказ Минэкономразвития России от 22 октября 2010 г. № 508 «Об утверждении Федерального стандарта оценки «Определение кадастровой стоимости (ФСО № 4)».

9. Приказ Минэкономразвития РФ от 4 июля 2011 г. № 328 «Об утверждении федерального стандарта оценки «Виды экспертизы, порядок ее проведения, требования к экспертному заключению и порядку его утверждения (ФСО № 5)».

10. Приказ Минэкономразвития РФ от 7 ноября 2011 г. № 628 «Об утверждении Федерального стандарта оценки «Требования к уровню знаний эксперта саморегулируемой организации оценщиков (ФСО № 6)».

11. Приказ Минэкономразвития России от 25 сентября 2014 г. № 611 «Об утверждении Федерального стандарта оценки «Оценка недвижимости (ФСО № 7)».

12. Приказ Минэкономразвития России от 1 июня 2015 г. № 326 «Об утверждении Федерального стандарта оценки «Оценка бизнеса (ФСО № 8)».

13. Приказ Минэкономразвития России от 1 июня 2015 г. № 327 «Об утверждении Федерального стандарта оценки «Оценка

для целей залога (ФСО № 9)».

14. Приказ Минэкономразвития России от 1 июня 2015 г. № 328 «Об утверждении Федерального стандарта оценки «Оценка стоимости машин и оборудования (ФСО № 10)».

15. Приказ Минэкономразвития России от 22 июня 2015 г. № 385 «Об утверждении Федерального стандарта оценки «Оценка нематериальных активов и интеллектуальной собственности (ФСО № 11)».

Судебная практика

1. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 30 июня 2015 г. № 28 «О некоторых вопросах, возникающих при рассмотрении судами дел об оспаривании результатов определения кадастровой стоимости объектов недвижимости» // Российская газета. 2015. № 150.

2. Обзор судебной практики Верховного Суда РФ 1 (2014), утв. Президиумом Верховного Суда РФ 24 декабря 2014 г. // Документ опубликован не был. СПС «КонсультантПлюс».

3. Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 10 декабря 2013 г. № 162 // Вестник ВАС РФ. 2014. № 2.

4. Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 28 июня 2011 г. № 913/11 по делу № А27-4849/2010 // Вестник ВАС РФ. 2011. № 11.

5. Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 30 мая 2005 г. № 92 «О рассмотрении арбитражными судами дел об оспаривании оценки имущества, произведенной независимым оценщиком» // Вестник ВАС РФ. 2005. № 7.

Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения

1. Является ли оценочная деятельность предпринимательской?

2. Каким образом соотносятся оценочная и аудиторская деятельность? В чем их сходства и различия?

3. Охарактеризуйте законодательство Российской Федерации об оценочной деятельности. Может ли оценочная деятельность регулироваться нормативными правовыми актами субъектов Российской Федерации?

4. Что такое стандарты оценочной деятельности? Кто их принимает? Обязаны ли оценщики руководствоваться международными стандартами оценки?

5. При осуществлении оценочной деятельности оценщик оказывает услуги или выполняет работы? Охарактеризуйте договор на проведение оценки (осуществление оценочной деятельности). Каковы обязательные требования к договору об оценке?

6. Вправе ли осуществлять оценочную деятельность лицо, зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя?

7. В чем заключается роль саморегулируемых организаций оценщиков в регулировании оценочной деятельности?

8. Каковы основные функции Национального объединения саморегулируемых организаций оценщиков? Как они соотносятся с функциями Совета по оценочной деятельности и Экспертно-консультативного совета, созданных при Министерстве экономического развития РФ? Существует ли в настоящий момент Национальный совет по оценочной деятельности[113]?

9. Что представляет собой отчет об оценке? Каковы обязательные требования к отчету об оценке?

10. Что такое рыночная стоимость объекта оценки? Может ли рыночная стоимость быть выражена в диапазоне величин? Какие факторы влияют на выбор вида стоимости в процессе осуществления оценки объекта оценки?

11. Приведите примеры случаев обязательного проведения оценки имущества для определения его рыночной стоимости. Стоит ли, по вашему мнению, увеличить количество случаев обязательного проведения оценки для определения рыночной стоимости имущества?

12. К каким видам юридической ответственности может быть привлечен оценщик, в том числе выступающий экспертом (специалистом) в судебном процессе? Поддерживаете ли вы идею введения уголовной ответственности оценщиков[114]?

13. В чем заключаются особенности страхования ответственности оценщика при осуществлении оценочной деятельности?

14. Вправе ли организация-работодатель оценщика, взяв на себя обязательства перед заказчиком по договору на проведение оценки, не брать на себя ответственность за убытки, причиненные заказчику, вследствие использования итоговой величины рыночной или иной стоимости объекта оценки, указанной в отчете, подписанном оценщиком, возложив эту ответственность на одного лишь оценщика?

15. К компетенции судов общей юрисдикции или арбитражных судов относится рассмотрение дел по спорам о результатах определения кадастровой стоимости, заявителями по

которым выступают юридические лица либо индивидуальные предприниматели?

16. По мнению Министерства экономического развития РФ, функции информационного и методического обеспечения в сфере регулирования оценочной деятельности целесообразно сохранить за профессиональным сообществом[115]. Справляется ли, по вашему мнению, профессиональное сообщество оценщиков в настоящий момент с выполнением этих функций?

Задания по комментированию норм права

1. Прокомментируйте положения статьи 6 Федерального закона «Об оценочной деятельности в Российской Федерации», касающиеся вывода из-под действия указанного закона некоторых групп отношений.

2. Прокомментируйте нормы статьи 15 Закона «Об обществах с ограниченной ответственностью», касающиеся привлечения независимого оценщика к оценке имущества, вносимого для оплаты долей в уставном капитале общества.

Задачи

1. Производственный кооператив (покупатель) обратился в арбитражный суд с иском к акционерному обществу (продавцу) о признании недействительным заключенного ими договора купли-продажи недвижимого имущества как совершенного под влиянием обмана (ст. 179 ГК РФ) и о применении последствий недействительности сделки. Истец обосновывал свои требования ставшим ему впоследствии известным существенным завышением стоимости предмета договора оценщиком, привлеченным ответчиком.

Ответчик возражал против иска, ссылаясь на то, что в материалах дела не содержится представленных истцом доказательств наличия договоренности между продавцом и оценщиком (не являющимся стороной спорной сделки) о завышении оценочной стоимости продаваемого имущества, в связи с чем отсутствуют основания для признания обстоятельств обмана покупателя продавцом. По мнению ответчика, для защиты своих прав истцу следует заявить требования к оценщику о взыскании причиненных им в результате умышленного завышения стоимости объекта недвижимости убытков на основании статьи 24.6 Федерального закона «Об оценочной деятельности в Российской Федерации».

Обоснуйте наиболее вероятную позицию суда в разрешении

данного спора.

Является ли отсутствие доказательств сговора продавца с оценщиком о завышении стоимости предмета договора препятствием для отказа в удовлетворении иска?

2. Общество с ограниченной ответственностью (истец) более 10 лет арендует нежилое помещение у города (ответчик). Истец имеет преимущественное право выкупа указанного помещения, поскольку является субъектом малого и среднего предпринимательства и соответствует требованиям, предусмотренным статьей 3 Федерального закона от 22 июля 2008 г. № 159-ФЗ «Об особенностях отчуждения недвижимого имущества, находящегося в государственной собственности субъектов Российской Федерации или в муниципальной собственности и арендуемого субъектами малого и среднего предпринимательства…..» (Закон № 159-ФЗ).

Истцом от ответчика получен проект договора купли-продажи помещения по цене 70 млн рублей. Рыночная стоимость помещения установлена на основании отчета об оценке, выполненным ООО «Оценщик-1» по заказу ответчика. По мнению ответчика, договор должен быть заключен по цене в 70 млн рублей, поскольку именно собственник устанавливает цену выкупаемого объекта в соответствии с действующим законодательством об оценочной деятельности.

Посчитав, что цена договора завышена, истец обратился в оценочную организацию ООО «Оценщик-2» для определения рыночной стоимости спорного помещения. Согласно отчету об оценке, выполненному ООО «Оценщик-2», цена помещения составляет 35 млн рублей.

Истец подписал проект договора, полученный от ответчика, однако указал в тексте договора цену 35 млн рублей (вместо 70 млн рублей).

В связи с отказом ответчика от подписания договора с ценой 35 млн рублей, истец обратился в арбитражный суд с иском об обязании ответчика заключить договор купли-продажи помещения по указанной цене.

Каким образом должен быть разрешен данный спор?

Каким образом суд должен оценивать представленные сторонами отчеты об оценке? Является ли обязательной стоимость объекта оценки, содержащаяся в каком-либо из указанных отчетов? О чем стороны могут ходатайствовать перед судом в целях усиления своей правовой позиции?

Возможно ли оспаривание достоверности величины стоимости объекта оценки, определенной независимым оценщиком, путем предъявления самостоятельного иска?

3. Акционерное общество (арендатор, истец) заключило договор аренды земельного участка с Департаментом земельных ресурсов г. Москвы в 2010 году на срок до 2059 года. Согласно договору, размер арендной платы рассчитывается с учетом кадастровой стоимости земельного участка. На момент заключения договора кадастровая стоимость земельного участка составляла 315 млн рублей.

В феврале 2013 г. арендодателем было направлено в адрес арендатора уведомление об изменении арендной платы по договору аренды, в связи со вступлением в силу с 1 января 2013 г. результатов государственной кадастровой оценки земель города Москвы (утв. Постановлением Правительства Москвы от 27 ноября 2012 г. № 670-ПП). Согласно данному уведомлению, кадастровая стоимость земельного участка составила 410 млн рублей, в связи с чем увеличился размер арендной платы.

Истец обратился к ООО «Оценщик» с целью определения рыночной стоимости вышеуказанного земельного участка. Согласно отчету об оценке, рыночная стоимость вышеназванного земельного участка по состоянию на 1 января 2013 г. определена в размере 280 млн рублей.

Акционерное общество обратилось в арбитражный суд с иском к Управлению Росреестра по Москве об установлении с 1 января 2013 г. кадастровой стоимости земельного участка равной его рыночной стоимости в сумме 280 млн рублей.

По мнению ответчика, «истцом не доказано, что кадастровая стоимость, определенная методом массовой оценки, повлекла экономически необоснованное увеличение арендной платы, то есть нарушила права и законные интересы истца»; правом требования установления по суду рыночной стоимости объекта недвижимости в качестве его кадастровой стоимости обладает только собственник, т. е. лицо, которому принадлежит право распоряжения;

арендатор не вправе заключать договор на проведение оценки объекта недвижимости без согласия собственника, соответственно любой отчет о рыночной стоимости, представленный истцом таким способом, будет противоречить законодательству.

Обоснуйте наиболее вероятную позицию суда в разрешении данного спора.

Возможно ли определение кадастровой стоимости земельного участка, исходя из его рыночной стоимости?

4. Администрация города рассматривает вопрос об изъятии для государственных или муниципальных нужд земельного участка у собственника путем выкупа.

Каким образом определяется выкупная цена указанного земельного участка?

На какой момент определяется стоимость земельного участка при рассмотрении иска о его выкупе для государственных или муниципальных нужд?

5. Администрация города Н. и ООО «Оценка недвижимости» заключили договор, в соответствии с которым исполнитель (общество) обязался определить рыночную стоимость земельного участка и квартир, подлежащих изъятию для нужд города.

Согласно подготовленным отчетам оценки, рыночная стоимость земельного участка и квартир составила 30 млн рублей. Указанная стоимость была возмещена собственникам квартир и земельного участка.

Спустя некоторое время ООО «Оценка недвижимости» отправило письмо в Администрацию города Н., согласно которому оценщиком Ивановым И. И. в отчетах об оценке рыночной стоимости земельного участка и квартир допущена математическая ошибка, которая привела к завышению рыночной стоимости объекта оценки на 10 млн рублей.

Администрация города Н., получившая отказ от собственников квартир в возврате 10 млн рублей, обратилась в суд с иском о взыскании указанной суммы с ООО «Оценка недвижимости».

Какое решение должен принять суд?

Письменные задания

1. Опишите последовательность действий заказчика по возмещению ему убытков, причиненных вследствие использования им итоговой величины рыночной или иной стоимости объекта оценки, указанной в отчете, подписанном оценщиком.

2. Проанализируйте эффективность реализации Плана мероприятий («Дорожной карты») «Совершенствование оценочной деятельности», утв. распоряжением Правительства РФ от 26 сентября 2013 г. № 1744-р[116].

Тест

Выберите один или несколько правильных ответов:

1. Федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим регулирование оценочной деятельности, является:

а) Правительство РФ;

б) Министерство финансов РФ;

в) Министерство экономического развития РФ;

г) Федеральная налоговая служба.

2. Единый государственный реестр саморегулируемых

организаций оценщиков ведет:

а) Министерство финансов РФ;

б) Министерство экономического развития РФ;

в) Федеральная налоговая служба;

г) Федеральная служба государственной регистрации, кадастра и картографии (Росреестр);

д) Национальное объединение саморегулируемых организаций оценщиков.

3. Совет по оценочной деятельности создан при:

а) Президенте РФ;

б) Правительстве РФ;

в) Министерстве экономического развития РФ;

г) Министерстве финансов РФ;

д) Национальном объединении саморегулируемых организаций оценщиков.

4. Федеральными стандартами оценки не предусмотрены следующие виды стоимости объекта оценки:

а) Справедливая;

б) Специальная;

в) Рыночная;

г) Инвестиционная;

д) Ликвидационная;

е) Кадастровая.

5. Федеральными стандартами оценки не предусмотрены следующие виды подходов к оценке:

а) Общий;

б) Доходный;

в) Сравнительный;

г) Затратный;

д) Смешанный.

6. Итоговая величина рыночной или иной стоимости объекта оценки, за исключением кадастровой, указанная в отчете об оценке, может быть признана рекомендуемой для целей совершения сделки с объектами оценки, если с даты составления отчета об оценке до даты совершения сделки с объектом оценки или даты представления публичной оферты прошло не более:

а) Одного месяца;

б) Трех месяцев;

в) Шести месяцев;

г) Двенадцати месяцев.

7. Оценщик должен придерживаться следующих принципов при составлении отчета об оценке:

а) Принцип существенности;

б) Принцип последовательности;

в) Принцип платежеспособности;

г) Принцип проверяемости.

8. Как называется орган саморегулируемой организации оценщиков, созданный для рассмотрения дел о применении дисциплинарных взысканий в отношении членов этой организации?

а) Дисциплинарный совет;

б) Дисциплинарный комитет;

в) Дисциплинарная комиссия;

г) Дисциплинарная группа.

9. Экспертный совет саморегулируемой организации оценщиков образуется из членов саморегулируемой организации в составе не менее чем:

а) 5 чел;

б) 7 чел;

в) 10 чел;

г) 15 чел.

10. Страховая сумма в договоре обязательного страхования ответственности оценщика при осуществлении оценочной деятельности не может быть менее:

а) 30 тыс. руб;

б) 100 тыс. руб;

в) 300 тыс. руб;

г) 1 млн. руб;

д) 5 млн. руб.

11. Юридическое лицо, с которым оценщик заключил трудовой договор, которое намерено заключить с заказчиком договор на проведение оценки, обязано иметь в штате не менее:

а) Одного оценщика;

б) Двух оценщиков;

в) Трех оценщиков;

г) Пяти оценщиков.

12. В соответствии с Федеральным законом «Об оценочной деятельности в Российской Федерации» субъектами оценочной деятельности являются:

а) Физические лица, являющиеся членами одной из саморегулируемых организаций оценщиков и застраховавшие свою ответственность в соответствии с требованиями Закона (оценщики);

б) Юридические лица, с которыми оценщики заключили трудовые договоры;

в) Саморегулируемые организации оценщиков;

г) Заказчики оценочных услуг (работ).

13. В состав саморегулируемых организаций оценщиков

должно входить не менее:

а) 100 оценщиков;

б) 200 оценщиков;

в) 300 оценщиков;

г) 500 оценщиков.

14. В случаях обязательности проведения оценки объектов оценки оценщик обязан включать информацию об отчете об оценке объекта оценки в:

а) Единый государственный реестр юридических лиц;

б) Единый государственный реестр саморегулируемых организаций оценщиков;

в) Единый государственный реестр прав на недвижимое имущество и сделок с ним;

г) Единый федеральный реестр сведений о фактах деятельности юридических лиц.

15. Основанием для проведения оценки объекта оценки не может быть:

а) Договор на проведение оценки, заключенный заказчиком с оценщиком;

б) Договор на проведение оценки, заключенный заказчиком с юридическим лицом, с которым оценщик заключил трудовой договор;

в) Определение арбитражного суда;

г) Определение третейского суда;

д) Решение саморегулируемой организации оценщиков.

Задания для внеаудиторной работы

Правовые заключения

Напишите правовое заключение по вопросу о возможности (невозможности) осуществления оценочной деятельности лицом, зарегистрированным в качестве индивидуального предпринимателя.

Задания по обобщению судебной практики

1. Обобщите практику применения дисциплинарных взысканий в отношении членов саморегулируемых организаций оценщиков.

2. Обобщите практику по делам об оспаривании отчетов об оценке объектов оценки.

Темы рефератов

1. Принципы оценочной деятельности.

2. Юридическая ответственность оценщиков.

3. Правовая природа обязательства по осуществлению оценочной деятельности.

4. Развитие института саморегулирования в оценочной деятельности.

Контрольные вопросы

1. Что представляет собой оценочная деятельность? Назовите принципы оценочной деятельности.
2. Отнесена ли оценочная деятельность к лицензируемым видам деятельности?
3. Кто является субъектом оценочной деятельности?
4. Назовите объекты оценки.
5. Что может являться основанием для проведения оценки объекта оценки?
6. Какие виды стоимости имущества предусмотрены федеральными стандартами оценки? Какой вид стоимости имущества подлежит определению в процессе проведения оценки, если ни законом, ни договором этот вид стоимости не определен?
7. Какой документ является итоговым по результатам определения стоимости объекта оценки?
8. Что понимается под экспертизой отчета? Какие виды экспертизы отчета предусмотрены федеральными стандартами оценки? Какие виды экспертных заключений составляются по результатам проведения указанных экспертиз?
9. Какой федеральный орган исполнительной власти осуществляет надзор за выполнением саморегулируемыми организациями оценщиков требований Федерального закона «Об оценочной деятельности в Российской Федерации»?
10. Каким требованиям должны удовлетворять саморегулируемые организации оценщиков?
11. Кем и для каких целей создается компенсационный фонд? В каких случаях допускается осуществление выплат за счет компенсационного фонда?

Тема 22
Правовое регулирование инвестиционной деятельности

Литература

Основная

1. Белицкая А. В. Правовое обеспечение осуществления инвестиционной деятельности // Предпринимательское право. 2013. № 4. С. 56–58.

2. Ершова И. В., Отнюкова Г. Д., Спектор А. А., Шевченко О. М. Инвестиционное право. Учебне пособие. М.: Проспект, 2015.

3. Дораев М. Г. Допуск иностранных инвесторов в стратегические отрасли экономики (правовые основы). М.: Инфотропик Медиа, 2012.

4. Доронина. Н. Г. Семилютина Н. Г. Международное частное право и инвестиции: монография. М.: ИЗиСП. Контракт, 2012.

5. Лисица В. Н. Правовое регулирование инвестиционных отношений: теория, законодательство и практика применения: Монография. Новосибирск: Новосибирский государственный университет. 2011.

6. Майфат А. В. Гражданско-правовые конструкции инвестирования: Монография. М.: Волтерс Клувер, 2006.

7. Фархутдинов И. З., Трапезников В. А. Инвестиционное право. М.: Волтерс Клувер, 2006.

Дополнительная

1. Акопян О. А. Законодательство в области инвестирования в капитальные вложения // Журнал российского права. 2010. № 2. С. 13–22.

2. Антипова О. М. Правовое регулирование инвестиционной деятельности. Анализ теоретических и практических проблем. М.: Волтерс Клувер, 2010.

3. Белицкая А. В. О месте и роли инвестиционного права в системе российского права // Предпринимательское право. 2012. № 2. С. 20–24.

4. Белицкая А. В. Перспективы развития инвестиционного законодательства Российской Федерации // Право и экономика. 2012. № 2. С. 4–9.

5. Богатырев А. Г. Инвестиционное право. М.: Российское право, 1992.

6. Болюх А. Я. Шахов А. О. Силкин В. В. Правовой режим иностранных инвестиций в России. Учебное пособие. М.: МГИМО.

2006.

7. Буслаева Л. М. Правовая природа инвестиционного договора // Современное право. 2012. № 3. С. 82–85.

8. Вавулин Д.А Порядок признания лиц квалифицированными инвесторами // Право и экономика. 2008. № 7. С. 46–51.

9. Вознесенская Н. Н. Правовое регулирование и защита иностранных инвестиций в России. М.: Волтерс клувер. 2011.

10. Гармоза А. П. Арбитраж на основании международных инвестиционных соглашений: вопросы компетенции. М.: Инфотропик Медиа, 2012. 352 с.

11. Гущин В. В., Овчинников А. А. Инвестиционное право. Учебник М.: Эксмо. Изд-е 2-ое, 2009.

12. Доронина Н. Г., Семилютина Н. Г. Государство и регулирование инвестиций. М.: Городец. 2003.

13. Доронина Н. Г. Инвестиционное законодательство и модернизация экономики // Журнал российского права. 2011. № 1. С. 46–54.

14. Ефремов А. Инвестиционные фонды и квалифицированные инвесторы // Корпоративный юрист. 2008. № 2. С. 32–34.

15. Имыкшенова Е. А. Хозяйственное партнерство и инвестиционное товарищество – новые для России формы привлечения иностранного капитала: налоговые и правовые аспекты // Закон. 2012. № 4. С. 137–147.

16. Козлова Е. Б. Инвестиционный договор: понятие и место в системе гражданско-правовых договоров по дихотомическому принципу: монография. М.: РПА Минюста России, 2011. 122 с.

17. Кирилловых А. А. Инвестиционное товарищество: природа и специфика гражданско-правового обязательства // Законодательство и экономика. 2013. № 9. С. 28–44.

18. Лахно П. Г., Белицкая А. В. Иностранные инвесторы в сфере недропользования в Российской Федерации и зарубежных странах: правовое регулирование // Вестник Санкт-Петербургского университета. Серия 14. Право, 2010. С. 44–61.

19. Литягин Н. Н. Правовые основы государственного регулирования инвестиционной деятельности: становление и развитие российского инвестиционного права. М.: РГГУ, 2014. 214 с.

20. Лисица В. Н. Юридические признаки инвестиционной деятельности // Предпринимательское право. Приложение к журналу. 2013. № 1. С. 13–17.

21. Лукьянченко Д. В. Паевые инвестиционные фонды в гражданских правоотношениях: монография. М.: Ваш

полиграфический партнер, 2011. 138 с.

22. Майфат А. В. Инвестиционные договоры: есть ли таковые? (продолжение дискуссии) // Российский юридический журнал. 2012. № 3 (84). С. 166–172.

23. Мякенькая М. А. Осуществление инвестиционной деятельности банков в Российской Федерации: правовые вопросы // Предпринимательское право. 2006. № 1. С. 16–22.

24. Павлодский Е. А. Лизинг как инструмент рыночных отношений: пути совершенствования // Журнал российского права. № 10. 2000. С. 44–52.

25. Пономарева Е. Н. Принципы государственного регулирования коллективных инвестиций в России и за рубежом: сравнительный анализ // Законодательство и экономика. 2008. № 1. С. 43–53.

26. Попондопуло В. Ф. Инвестиционная деятельность: правовые формы осуществления, публичной организации и защиты // Юрист. 2013. № 19. С. 15–23.

27. Попов Е. В. Международно-правовые аспекты защиты инвестиций и разрешение инвестиционных споров. М.: Юрист. 2011. 208 с.

28. Правовые аспекты инвестиционных договоров: сборник статей / Под ред.: Алиев А., Крупко С., Трунка А. М.: Норма. 2012. 256 с.

29. Пушкин А. В. Правовой режим иностранных инвестиций в Российской Федерации. М.: Юрист, 2007.

30. Сазонова Е. С. Институты развития как инструмент государственной инвестиционной политики: общая характеристика и особенности правового регулирования // Предпринимательское право. 2013. № 4. С. 51–55.

31. Сергеев А. П., Терещенко Т. А. Инвестиционный договор: непоименованный договор или экономическое понятие? // Закон. 2011. № 6. С. 43–48.

32. Трапезников В. А. Инвестиционные фонды как форма коллективного инвестирования // Законодательство и экономика. 2006. № 1. С. 56–62.

Нормативные акты

1. Федеральный закон от 25 февраля 1999 г. № 39-ФЗ «Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений» // СЗ РФ. 01.03.1999. № 9. Ст. 1096.

2. Закон РСФСР от 26.06.1991 № 1488-1 «Об инвестиционной деятельности в РСФСР» // Ведомости СНД и ВС РСФСР.

18.07.1991. № 29. Ст. 1005.

3. Федеральный закон от 09.07.1999 № 160-ФЗ «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации» // СЗ РФ. 12.07.1999. № 28. Ст. 3493.

4. Федеральный закон от 29.04.2008 № 57-ФЗ «О порядке осуществления иностранных инвестиций в хозяйственные общества, имеющие стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства» // СЗ РФ. 05.05.2008. № 18. Ст. 1940.

5. Федеральный закон от 28.11.2011 № 335-ФЗ «Об инвестиционном товариществе»// СЗ РФ. 05.12.2011. № 49 (ч. 1). Ст. 7013.

6. Федеральный закон от 05.03.1999 № 46-ФЗ «О защите прав и законных интересов инвесторов на рынке ценных бумаг» // СЗ РФ. 08.03.1999, № 10, ст. 1163.

7. Федеральный закон от 22.04.1996 № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг» // СЗ РФ. № 17. 22.04.1996. Ст. 1918.

8. Федеральный закон от 29.11.2001 № 156-ФЗ «Об инвестиционных фондах» // СЗ РФ. 03.12.2001. № 49. Ст. 4562.

9. Федеральный закон от 29.10.1998 № 164-ФЗ «О финансовой аренде (лизинге)» // СЗ РФ. 02.11.1998. № 44. Ст. 5394.

10. Федеральный закон от 22.07.2005 № 116-ФЗ «Об особых экономических зонах в Российской Федерации» // СЗ РФ. 25.07.2005. № 30 (ч. II). Ст. 3127.

11. Федеральный закон от 3 декабря 2011 года № 392-ФЗ «О зонах территориального развития в российской федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» // СЗ РФ.05.12.2011. № 49 (ч. 5). Ст. 7070.

12. Федеральный закон от 28.09.2010 № 244-ФЗ» Об инновационном центре «Сколково» // СЗ РФ. 04.10.2010. № 40. Ст. 4970.

13. Федеральный закон от 13.07.2015 № 212-ФЗ «О свободном порте Владивосток» // СЗ РФ. 20.07.2015. № 29 (часть I). Ст. 4338.

14. Федеральный закон от 29.11.2014 № 377-ФЗ «О развитии Крымского федерального округа и свободной экономической зоне на территориях Республики Крым и города федерального значения Севастополя» // СЗ РФ. 01.12.2014. № 48. Ст. 6658.

15. Федеральный закон от 17.05.2007 № 82-ФЗ «О банке развития» // СЗ РФ. 28.05.2007. № 22. Ст. 2562.

16. Федеральный закон от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» // СЗ РФ, 25.07.2005, № 30 (ч. II),

ст. 3126.

17. Федеральный закон от 30.12.1995 № 225-ФЗ «О соглашениях о разделе продукции» // СЗ РФ. 01.01.1996. № 1. Ст. 18.

18. Федеральный закон от 30.12.2004 № 214-ФЗ «Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации» // СЗ РФ. 03.01.2005. № 1 (часть 1). Ст. 40.

19. Федеральный закон от 13.07.2015 № 224-ФЗ «О государственно-частном партнерстве, муниципально-частном партнерстве в Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» // СЗ РФ. 20.07.2015. № 29 (часть I). Ст. 4350.

20. Бюджетный кодекс Российской Федерации от 31.07.1998 № 145-ФЗ // СЗ РФ. 03.08.1998. № 31. Ст. 3823.

Судебная практика

1. Определение Конституционного Суда РФ от 29.09.2011 № 1109-О-О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Баукина Валентина Александровича на нарушение его конституционных прав статьей 1, частью 3 статьи 3, частью 1 статьи 4 и частью 1 статьи 8 Федерального закона «О порядке осуществления иностранных инвестиций в хозяйственные общества, имеющие стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства», а также частью 1 статьи 9 Федерального закона «О защите конкуренции».

2. Постановление Пленума ВАС РФ от 11.07.2011 № 54 «О некоторых вопросах разрешения споров, возникающих из договоров по поводу недвижимости, которая будет создана или приобретена в будущем» // Вестник ВАС РФ. 2011. № 9.

3. Постановление Президиума ВАС РФ № 4507/13 от 22.10.2013 (А56-29599/2011; А56-29599/2011; А56-29599/2011) // Вестник ВАС РФ. 2014. № 2.

4. Постановление Президиума ВАС РФ № 8907/10 от 30.11.2010 (А40-106944/09-57-509; 09ап-3169/2010-гк; Ф05-3943/10)// Вестник ВАС РФ. 2011. № 2.

5. Постановление Президиума ВАС РФ от 5 октября 1999 г. № 734/99 // Вестник ВАС РФ. 1999. № 12.

Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения

1. Сформируйте свое мнение относительно места

инвестиционного права в системе российского права.

2. Раскройте систему источников инвестиционного законодательства. Есть ли, с вашей точки зрения, необходимость в консолидации или кодификации инвестиционного законодательства? Приведите различные точки зрения ученых по данному вопросу.

3. Сформируйте свое мнение относительно проблемы соотношения международно-правого регулирования и национального регулирования инвестиционных отношений.

4. Охарактеризуйте сущность инвестиционных отношений. С вашей точки зрения, по своей природе они являются частноправовыми или публично-правовыми?

5. Проанализируйте различные точки зрения о соотношении понятий «инвестиционная деятельность» и «предпринимательская деятельность».

6. Какие точки зрения на определение понятия инвестиций существуют в российской доктрине? Как понятие инвестиций определено в законодательстве (на примере определений инвестиций, иностранных инвестиций, бюджетных инвестиций)?

7. Как соотносятся понятия «инвестирование» и «кредитование»? Что такое инвестиционный риск? В чем его отличие от кредитного риска?

8. Охарактеризуйте деятельность юриста в подготовке инвестиционного проекта. Какие инвестиционные проекты относятся к приоритетным в Российской Федерации?

9. Приведите примеры государственного инвестирования. Чем оно отличается от государственного финансирования? Каковы цели государственного инвестирования? Являются ли инвестиции ОАО «Газпром» государственными?

10. Чем обусловлена необходимость ограничения иностранных инвестиций в экономику? В каких сферах экономики России и почему инвестиции ограничены? Оправданы ли данные ограничения? Приведите точки зрения ученых по данному вопросу.

11. Что такое девелопмент? Можно ли считать девелопмент видом инвестиционной деятельности? Необходим ли специальный закон о девелопменте и девелоперской деятельности?

12. Что такое инвестиционный договор? Правомерно ли выделение такого вида или типа договора как «инвестиционный договор»? Как соотносятся понятия «договор долевого участия в строительстве» и «инвестиционная деятельность»?

13. Что такое инвестиционное товарищество? Можно ли считать инвестиционное товарищество формой коллективного

инвестирования?

Задания по комментированию норм права

1. Соотнесите определения инвестиций, предложенные в Федеральном законе от 25.02.1999 № 39-ФЗ «Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений» и Законе РСФСР от 26.06.1991 № 1488-1 «Об инвестиционной деятельности в РСФСР». Раскройте различия в определениях и оцените, насколько существенными они являются.

2. Проанализируйте определение иностранной инвестиции, предложенное в ст. 2 Федерального закона от 09.07.1999 № 160-ФЗ «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации». Соотнесите данное определение с определениями, предложенными в Федеральном законе от 25.02.1999 № 39-ФЗ «Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений» и Законе РСФСР от 26.06.1991 № 1488-1 «Об инвестиционной деятельности в РСФСР», приведенными выше.

3. В ст. 8 Закона РСФСР от 26.06.1991 № 1488-1 (ред. от 19.07.2011) «Об инвестиционной деятельности в РСФСР» указано, что «инвестиционная деятельность может осуществляться за счет: собственных финансовых ресурсов и внутрихозяйственных резервов инвестора (прибыль, амортизационные отчисления, денежные накопления и сбережения граждан и юридических лиц, средства, выплачиваемые органами страхования в виде возмещения потерь от аварий, стихийных бедствий, и другие); заемных финансовых средств инвесторов (банковские и бюджетные кредиты, облигационные займы и другие средства); привлеченных финансовых средств инвестора (средства, получаемые от продажи акций, паевые и иные взносы членов трудовых коллективов, граждан, юридических лиц); денежных средств, централизуемых объединениями (союзами) предприятий в установленном порядке; инвестиционных ассигнований из государственных бюджетов РСФСР, СССР, республик в составе РСФСР, местных бюджетов и соответствующих внебюджетных фондов; иностранных инвестиций». В статье 9 Федерального закона от 25.02.1999 № 39-ФЗ «Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений» среди источников финансирования капитальных вложений указываются только собственные и (или) привлеченные средства. Как вы можете объяснить это расхождение?

Задачи

1. Муниципальным образованием был заключен договор долгосрочной аренды торгового центра с частной компанией «Трейд». По истечении нескольких лет выяснилось, что торговый центр нуждается в значительной реконструкции, в том числе в расширении площади путем возведения двух пристроек к имеющемуся зданию. Муниципальное образование не имело соответствующих средств и предложило арендатору заключить инвестиционный договор, согласно которому ООО «Трейд» по результатам инвестирования приобретало часть здания торгового центра в собственность. Договор аренды соответственно был преобразован в договор долевого участия в реконструкции муниципального имущества. После успешно проведенной реконструкции ООО «Трейд» обратилось для оформления в собственность части торгового центра в Федеральную регистрационную службу (далее – ФРС) и получило отказ по причине того, что регистрация права собственности за ООО «Трейд» противоречит законодательству о приватизации государственного и муниципального имущества. По мнению ФРС, вложение инвестиций в государственные (муниципальные) объекты недвижимости, передача объектов инвестирования (отдельных помещений, доли в праве собственности и др.) в частную собственность инвестора противоречит Федеральному закону от 21 декабря 2001 г. № 178-ФЗ «О приватизации государственного и муниципального имущества», в соответствии с которым переход государственной (муниципальной) собственности в собственность юридических (физических) лиц должен осуществляться в порядке, установленном законодательством о приватизации.

Правомерен ли, с вашей точки зрения, отказ ФРС? Можно ли заключать договоры долевого инвестирования в государственные (муниципальные) объекты с частными инвесторами?

2. На территории одного из субъектов Российской Федерации, богатого природными ресурсами, было создано совместное предприятие с участием иностранного инвестора, владеющего 40 % акций в совместном предприятии (далее – СП). При определении финансового режима деятельности СП в технико-экономическое обоснование были заложены ставки ренты за пользование недрами – 10 %о и налога на прибыль – 20 %о. В проект было вложено несколько десятков миллионов долларов. После первого года деятельности СП в налоговое и земельное законодательство были внесены изменения и увеличены ставки налога на прибыль и ренты за пользование недрами, а также

введены новые экспортные пошлины. Иностранный инвестор обратился к правительству субъекта федерации с просьбой об уменьшении фискального бремени до параметров, указанных в технико-экономическом обосновании. Правительство субъекта федерации своим распоряжением освободило СП от уплаты экспортной пошлины и снизило отчисление роялти. Прокурор предъявил иск к субъекту федерации в защиту государственных и общественных интересов о признании недействительным этого решения.

Вправе ли субъект федерации был поступать соответствующим образом? Будет ли удовлетворен иск прокурора?

3. Департамент имущественных отношений субъекта Российской Федерации отказался согласовать договор аренды нежилых помещений между частным предпринимателем и унитарным предприятием на основании того, что частный предприниматель выступил единственным участником аукциона. Частный предприниматель постарался оспорить данное решение и обязать департамент согласовать указанный договор.

Можно ли заключить договор аренды публичного имущества с единственным участником аукциона?

Какие федеральные законы будут применены в данном случае?

Деловая игра № 1

Цель

Обеспечение углубленного изучения правового регулирования иностранных инвестиций в России.

Диспозиция

Иностранный инвестор женился на гражданке Российской Федерации и решил инвестировать на российском рынке. Он не принял решение о смене гражданства и остается налоговым резидентом своей страны (Австрия). Об инвестициях в России у него нет представления. Он нанимает юридическую фирму и пытается проконсультироваться в отношении своих возможностей.

Участники

1. Иностранный инвестор, женившийся на российской гражданке.

2. Гражданка Российской Федерации, которая заинтересована в том, чтобы ее муж не менял гражданство.

3. Группа юристов, которые рассказывают иностранному инвестору о его возможностях на российском рынке инвестиций и

соотносят эти возможности с теми возможностями, которые были бы у данного инвестора, если бы он сменил гражданство на российское и стал бы резидентом Российской Федерации.

Деловая игра № 2

Цель

Выработка у студентов навыков правильно задавать вопросы и проходить собеседования. Повторение материала по теме.

Диспозиция

Проводится собеседование о приеме на работу юриста в инвестиционный банк.

Задание

Один из студентов выступает в роли начальника юридического департамента банка. Он должен выбрать из 5–7 кандидатов своего будущего сотрудника (7 студентов отвечают на вопросы своего однокурсника). Время каждого собеседования 5 минут.

Деловая игра № 3

Цель

Повторение материала по теме «инвестиционные фонды».

Диспозиция

Стоит задача увеличить свой доход.

Задание

Узнайте о своих возможностях вложения в инвестиционный фонд. Какие виды инвестиционных фондов вы знаете? Как можно стать участником инвестиционного фонда? Как проверить надежность инвестиционного фонда? Сравните возможности вложения в инвестиционный фонд и открытия накопительного счета в банке.

Тест

Выберите один или несколько правильных ответов:

1. Инвестиции это не:

а) объект гражданских прав;

б) вложение объекта гражданских прав;

в) кредит;

г) капитальные вложения.

2. Что не является средством государственной поддержки инвестиционной деятельности?

а) инвестиционный налоговый кредит;

б) государственная гарантия;

в) дедушкина оговорка;

г) федеральная целевая программа.

3. Что не является источником финансирования инвестиционных проектов?

а) собственные средства;

б) заемные средства;

в) привлеченные средства;

г) государственная гарантия.

4. Что не является характеристикой инвестиционного проекта?

а) объем инвестиций;

б) срок;

в) цель;

г) обязательное наличие собственных, заемных и привлеченных средств среди источников финансирования.

5. В какой сфере экономики отсутствуют ограничения на иностранные инвестиции?

а) в банковской;

б) в страховой;

в) в торговой;

г) в недропользовании.

6. При превышении каких пороговых значений необходимо предварительное получение разрешения на осуществление сделки иностранного инвестора, влекущей приобретение контроля в обществе, имеющем стратегическое значение для обороны страны и безопасности государства?

а) 5, 25, 50;

б) 30, 70, 90;

в) 10,50;

г) 50, 90.

7. Кто принимает решение о выдаче разрешения на осуществлении сделки по приобретению контроля иностранного инвестора в обществе, имеющем стратегическое значение для обороны страны и безопасности государства?

а) ФАС России;

б) Правительственная комиссия;

в) Президент Российской Федерации;

г) Банк России.

8. Кто является инвестором в лизинговых отношениях?

а) лизингодатель;

б) лизингополучатель;

в) продавец;

г) лизингодатель и лизингополучатель.

9. Когда лизингополучатель и продавец совпадают в одном лице – это:

а) возвратный лизинг;

б) сублизинг;

в) лизинг с выкупом;

г) это вообще не лизинг.

10. Паевой инвестиционный фонд – это:

а) юридическое лицо;

б) обособленный имущественный комплекс;

в) часть бюджета Российской Федерации, направленная на реализацию проектов государственно-частного партнерства;

г) организационно-правовая форма венчурного фонда.

11. Какой тип паевого инвестиционного фонда не предусмотрен законодательством?

а) квалифицированный;

б) биржевой;

в) интервальный;

г) открытый и закрытый.

12. Инвестиционный пай – это:

а) эмиссионная ценная бумага;

б) именная ценная бумага;

в) не ценная бумага;

г) ценная бумага на предъявителя.

Задания для внеаудиторной работы

Задания по составлению документов

1. Подготовьте ходатайство в ФАС России о получении разрешения на сделку, в результате которой иностранный инвестор получает право прямо распоряжаться 30 % акций в обществе, занятом криптографией.

2. Подготовьте меморандум для иностранного инвестора о возможных правовых формах осуществления инвестиционной деятельности в Российской Федерации и об ограничениях в отношении иностранных инвестиций.

3. Составьте сравнительную таблицу в отношении паевых инвестиционных фондов различных типов.

4. Подготовьте инвестиционную декларацию инвестиционного фонда.

Задания по обобщению судебной практики

1. Проанализируйте и дайте оценку Постановлению Пленума ВАС РФ от 11.07.2011 № 54 «О некоторых вопросах разрешения споров, возникающих из договоров по поводу недвижимости, которая будет создана или приобретена в будущем».

2. Сформулируйте свою позицию в отношении Определения Верховного Суда РФ от 09.02.2015 № 305-ЭС14-7729 по делу №

А40-15210/14-114-127.

Задания по анализу иностранных источников права

1. Существует ли практика принятия инвестиционных кодексов в зарубежных странах?

2. Проанализируйте практику ограничения осуществления иностранных инвестиций в зарубежных странах.

Темы рефератов

1. Ограничение осуществления иностранных инвестиций в России и зарубежных странах: сравнительно-правовой анализ.

2. Виды правовых рисков при осуществлении портфельных инвестиций: уроки финансового кризиса.

3. Правовое регулирование лизинга в Российской Федерации и зарубежных странах: сравнительно-правовой анализ.

4. Правовое регулирование девелопмента.

5. Правовое регулирование инвестиционной деятельности на рынке ценных бумаг.

6. Правовые формы осуществления инвестиционной деятельности в энергетике.

7. Соглашения о поощрении и взаимной защите капиталовложений между Россией и иностранными государствами: основные положения и проблемы применения.

8. Инвестирование и кредитование: сравнительный анализ.

9. Инвестиционная деятельность как вид предпринимательской деятельности.

10. Государственная поддержка инвестиционной деятельности.

Темы эссе

1. Правовое обеспечение благоприятного инвестиционного климата.

2. Государственная поддержка инвесторов в рамках территорий со специальным режимом осуществления предпринимательской деятельности.

3. Тенденции и перспективы развития инвестиционного законодательства.

Контрольные вопросы

1. Дайте определение инвестиций и приведите различные классификации инвестиций с указанием правовых последствий классификаций.

2. Дайте определение инвестиционной деятельности. Назовите виды инвестиционной деятельности.

3. Определите понятие «инвестиционный проект». Дайте определение приоритетного инвестиционного проекта.

4. Назовите источники финансирования инвестиционных проектов. Приведите различие между собственными, заемными и привлеченными средствами.

5. Что такое инвестиционный риск? В чем его отличие от предпринимательского риска?

6. Чем отличается бюджетное инвестирование от бюджетного кредитования?

7. Раскройте правовые формы и направления государственного инвестирования.

8. Что такое федеральная адресная инвестиционная программа?

9. Чем занимается Банк развития (Внешэкономбанк)? Какие требования предъявляет Внешэкономбанк к инвестиционным проектам, которые могут претендовать на его финансирование?

10. Назовите средства государственного регулирования инвестиционной деятельности. В каких формах проявляется государственная поддержка инвестиционной деятельности?

11. В каких сферах экономики России введены ограничения на иностранные инвестиции? Какими федеральными законами установлены данные ограничения?

12. Какие отрасли считаются стратегически важными?

13. Какие гарантии и льготы предоставляются иностранному инвестору?

14. Какие органы и организации занимаются контролем за иностранными инвестициями в России?

15. Какие виды территорий со специальным режимом осуществления предпринимательской деятельности вы знаете?

16. Каковы цели создания особых экономических зон и зон территориального развития? Раскройте правовой статус резидентов особых экономических зон и зон территориального развития.

17. В чем заключаются особенности инвестиционного режима в особых экономических зонах и зонах территориального развития?

18. Раскройте понятие «инвестиционный климат». Охарактеризуйте инвестиционный климат в Российской Федерации.

19. Расскажите про налоговый аспект деятельности инвестора. Какие налоговые льготы предоставляются инвесторам и в каких случаях?

20. Что такое инвестиционный налоговый кредит?

21. Какие направления деятельности инвестора лицензируются?

22. Какие направления деятельности Федеральной

антимонопольной службы относятся к инвестиционной деятельности?

23. Что такое инвестиционный пай?

24. Является ли деятельность пайщиков инвестиционного фонда инвестиционной?

25. В чем особенности закрытого паевого инвестиционного фонда?

26. Охарактеризуйте интервальный паевой инвестиционный фонд.

27. Охарактеризуйте особенности биржевого паевого инвестиционного фонда.

28. Что такое инвестиционный портфель? Что такое инвестиционная декларация инвестиционного фонда?

29. Могут ли быть предметом лизинга имущественные права?

30. Что такое возвратный лизинг?

31. Является ли договор коммерческой концессии (франчайзинга) инвестиционным?

32. Какой договор должен быть оформлен с гражданином, имеющим намерение приобрести квартиру в строящемся доме? Является ли этот договор инвестиционным?

33. Что такое девелопмент? Что такое девелоперский договор? Какова его правовая природа?

Тема 23
Правовое обеспечение инновационной деятельности

Литература

Основная

1. Инновационное предпринимательство: как работает венчурная «лестница» / Сборник статей. – Москва: ОАО «Российская венчурная компания», «Бизнес-журнал», 2010.

2. Кардаш И. Н. Механизм правового регулирования инновационной деятельности в Российской Федерации. Дисс… канд. юрид. наук М., 2013 г.

3. Рынок венчурных инвестиций ранней стадии: ключевые тренды / Материалы конференции. – Москва: ОАО «Российская венчурная компания», «Бизнес-журнал», 2013.

4. Тюрина А., Семенов А., Воркуева О. Юридические аспекты оформления посевных и венчурных сделок. – Москва: ОАО «Российская венчурная компания», «Воркуева и партнеры», 2013.

5. Weekly, D. Акции и опционы для ИТ-предпринимателей или сотрудников стартапов. Третье издание. 2012. URL: http://scribd.com/doc/93815774.

Дополнительная

1. Грайвер, Л. Основные условия венчурного финансирования с комментариями. Venture Law Press, Москва, 2013.

2. Каширин А. И., Семенов А. С. Венчурное инвестирование в России. М, 2007 г.

3. Правовая среда венчурной деятельности в Российской Федерации. М., РАВИ, 2009. 94 с.

4. Сравнительный обзор опыта стран ЕЭК ООН в области финансирования на ранних этапах развития предприятий. Финансирование Инновационного Развития / Перевод с английского – СПб.: РАВИ, 2008.

Нормативные акты

1. Гражданский кодекс РФ.

2. Федеральный закон от 23 августа 1996 г. № 127-ФЗ «О науке и государственной научно-технической политике».

3. Федеральный закон от 02.08.2009 № 217-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской

Федерации по вопросам создания бюджетными научными и образовательными учреждениями хозяйственных обществ в целях практического применения (внедрения) результатов интеллектуальной деятельности».

4. Федеральный закон от 22.07.2005 № 116-ФЗ «Об особых экономических зонах в Российской Федерации».

5. Федеральный закон от 28.11.2011 № 335-ФЗ «Об инвестиционном товариществе».

6. Федеральный закон от 3 декабря 2011 г. № 380-ФЗ «О хозяйственных партнерствах».

7. Федеральный закон от 28.09.2010 № 244-ФЗ «Об инновационном центре «Сколково».

8. Федеральный закон от 29.11.2001 № 156-ФЗ «Об инвестиционных фондах».

9. Стратегия инновационного развития Российской Федерации на период до 2020 года, Утверждена распоряжением Правительства РФ от 8 декабря 2011 г. № 2227-р.

10. Государственная программа «Развитие науки и технологий» на 2013–2020 годы утверждена распоряжением Правительства РФ от 20 декабря 2012 г. № 2433-р.

11. Федеральная целевая программа «Исследования и разработки по приоритетным направлениям развития научно-технологического комплекса России» на 2014–2020 годы, Утверждена постановлением Правительства РФ от 21.05.2013 г. № 426.

12. Приказ ФСФР РФ от 28.12.2010 № 10–79/пз-н (ред. от 31.05.2011) «Об утверждении Положения о составе и структуре активов акционерных инвестиционных фондов и активов паевых инвестиционных фондов» (ред. от 31.05.2011).

Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения

1. Должны ли научные разработки всегда быть ориентированы на последующее извлечение прибыли?

2. На ваш взгляд, какова роль основателя в создании крупной инновационной компании? Смог бы «Apple» появиться без Стива Джобса?

3. Как вы считаете, чего не хватает в Российской Федерации для развития инновационных производств?

4. Любой предпринимательской деятельности свойственен риск потерпеть неудачу. В случае с инновационной деятельностью риск повышается многократно. Как вы считаете, с чем это связано?

5. В чем состоят сходства и различия венчурных фондов и

других видов инвестиционных фондов?

6. Необходимо ли для совершенствования правового регулирования сферы инноваций принятие отдельного федерального закона об инновационной деятельности?

7. Как вы считаете, должно ли государство посредством контролируемых им юридических лиц (например, ОАО «Роснано»), осуществлять инвестиции в инновационные проекты?

8. Какая организационно-правовая форма юридического лица наиболее удобна для венчурного фонда? Ответ обоснуйте.

9. Как вы считаете, какие институты корпоративного права имеют большее значение для осуществления венчурных сделок?

10. С чем связан запрет на инвестирование венчурными фондами, созданными с участием ОАО «Российская венчурная компания», в так называемые «индустрии порока» (например, интернет-казино) и традиционные отрасли экономики?

11. Как вы считаете, какие условия в рамках особых экономических зон и территорий опережающего развития будут полезны для развития инновационных компаний?

12. Как вы считаете, почему при создании организационно-правовой формы инвестиционного товарищества ему было законодательно запрещено осуществлять рекламу своей деятельности?

13. Какие преимущества и недостатки существуют у пониженных ставок на налоги и взносы во внебюджетные фонды для инновационных компаний, если такие ставки приняты в рамках всего государства?

14. В процессе создания инновационного продукта в результате научных изысканий могут заключаться различные договоры, например, договоры на выполнение научно-исследовательских работ (НИР), опытно-конструкторских и технологических работ (соответственно ОКР и ТР). Какие, на ваш взгляд, диспозитивные условия этих договоров могут быть выгодны заказчику, а какие – исполнителю?

15. Назовите способы оформления передачи прав на результаты научных исследований. При этом выделите случаи, в которых преимущество получит тот или иной способ.

Задания по комментированию норм права

Согласно ч. 2 ст. 6 Федерального закона «О хозяйственных партнерствах»,

Соглашение об управлении партнерством заключается в письменной форме. Соглашение об управлении партнерством и любые вносимые в него изменения подлежат обязательному

нотариальному удостоверению и хранению у нотариуса по месту нахождения партнерства и вступают в силу для участников соглашения об управлении партнерством и третьих лиц с момента такого удостоверения. Соглашение об управлении партнерством и любые вносимые в него изменения не подлежат государственной регистрации, и сведения о нем и о содержащихся в нем положениях не вносятся в единый государственный реестр юридических лиц.

Прокомментируйте указанные положения, уделив особое внимание возможным последствиям нотариального хранения учредительных документов компании. Как вы считаете, можно ли, исходя из буквы закона, подчинить соглашение об управлении партнерством иностранному праву?

Задачи

1. Публичное акционерное общество «Глубокое бурение» (Заказчик) заключило с НИИ «Спецкомбурдормаш» (Исполнитель) договор на выполнение научно-исследовательских работ в сфере разработки новой технологии бурения континентального шельфа. Исполнитель получил 30 % предоплаты и приступил к выполнению работ, работу возглавил профессор А. М. Кучерявый. Однако через месяц после начала срока действия договора профессор Кучерявый подал заявление о своем увольнении из НИИ, мотивировав свое решение систематической невыплатой заработной платы, и прекратил работы по упомянутому договору. В отсутствие профессора научно-исследовательские работы были приостановлены. Месяц спустя Исполнитель направил в адрес Заказчика письмо, в котором, ссылаясь на ст. 776 ГК РФ, заявил о невозможности продолжения работ ввиду увольнения профессора Кучерявого и потребовал оплатить понесенные на выполнение работ затраты. С учетом выплаченной суммы предоплаты Заказчику предлагалось дополнительно заплатить 3 миллиона рублей.

Правомерно ли применительно к указанной ситуации ссылаться на ст. 776 ГК РФ?

Должен ли Заказчик оплатить понесенные на выполнение работ затраты? Что должен предпринять Заказчик для защиты своих интересов?

2. Первый технический университет (бюджетное образовательное учреждение), расположенный в городе Бочаровске, совместно с Публичным акционерным обществом «Интекс» учредил Общество с ограниченной ответственностью «Инноватор». При этом в качестве вклада в уставный капитал

ООО университетом было внесено право использования результатов интеллектуальной деятельности: полезной модели высокоточного станка. Год спустя право использования полезной модели на основании соглашения об отступном было передано Генеральным директором ООО Индивидуальному предпринимателю В. Суркову взамен исполнения денежных обязательств по договору аренды офисных помещений.

Обладал ли университет правом учреждения ООО «Инноватор» с передачей ему права использования результатов интеллектуальной деятельности?

Был ли вправе Генеральный директор ООО «Инноватор» передать права использования результатов интеллектуальной деятельности третьему лицу?

3. Публичное акционерное общество «Альфа-плюс» приняло решение инвестировать свободные денежные средства в развитие инновационного проекта в сети Интернет. Разработчиком данного проекта выступил студент 5-го курса ВМК МГУ имени М. В. Ломоносова Константин Корепанов. Для реализации проекта необходимо 5 миллионов рублей. Константин имеет возможность вложить в развитие проекта только 100 тысяч рублей.

Дайте рекомендации Константину по возможной организации проекта в форме ООО совместно с «Альфа-плюс» и защите его прав в отношениях с публичным АО-инвестором.

4. Генеральный директор ООО «Барамака» Родион Тохтаров обратился в Казанскую ассоциацию бизнес-ангелов, чтобы найти инвестора для своего проекта – серии развивающих игрушек для дошкольников. На просьбу Тохтарова откликнулся казанский предприниматель и меценат Тимур Гусманов, предложивший ему оформить заем в размере одного миллиона рублей под залог квартиры. При этом Гусманов предложил предусмотреть в договоре займа альтернативный способ исполнения обязательства. Если в течение пяти лет Тохтаров учредит хозяйственное общество, прибыль которого превысит 500 000 рублей в год, вместо возврата денежного долга Тохтаров должен будет передать Гусманову 40 % долю участия в новом обществе.

Соответствуют ли действующему законодательству условия договора? Какие риски несет подобная схема? Как оформляется конвертируемый заем по иностранному праву?

5. На территории Н-ской области в целях развития инновационной деятельности была создана особая технико-внедренческая экономическая зона. Два года спустя глава администрации Н-кой области издал распоряжение о досрочном прекращении существования ОЭЗ в связи с тем, что в течение трех лет с даты ее создания не заключено ни одного соглашения об

осуществлении технико-внедренческой деятельности.

Обладал ли правом прекращения существования ОЭЗ глава администрации области?

Каковы основания прекращения существования ОЭЗ?

Задания по составлению документов

Попробуйте составить предварительное соглашение об условиях инвестирования (Term Sheet) на 2–4 страницы. Образцы и информацию по составлению такого соглашения вы найдете в литературе, указанной в списке, а также на сайте «РВК». Соглашение составьте на русском языке.

Как вы считаете, для чего составляется такое соглашение? Обладает ли оно юридической силой по российскому праву? Какие условия в нем являются наиболее существенными? На каких субъектов инновационной деятельности рассчитан ваш вариант соглашения? Какие условия вызвали у вас наибольшие сложности? Какие условия носят «технический» характер?

Деловая игра

Цель

1. В процессе проведения заседания совета директоров изучить процедуру оценки инвестиционного проекта в инновационной сфере.

2. Научиться разрабатывать варианты участия компании в инвестиционном проекте и осуществлять правильный выбор такого участия.

Диспозиция

Проходит заседание Совета директоров ОАО «Инвест-сервис», который состоит из 5 человек. Необходимо принять решение о стратегических вопросах развития компании: вкладывать ли денежные средства в инновационный проект, предложенный изобретателем Ивановым, или нет. Члены совета директоров должны обсудить целесообразность инвестирования в данный проект и, в случае положительного решения, рассмотреть варианты участия в нем компании.

Участники

1. Члены совета директоров – 5 человек.

2. Изобретатель Иванов.

Задание

1. Подготовить повестку дня заседания совета директоров.

2. Предложить варианты участия компании в «венчурном проекте».

Тест

1. Что такое инновация?

а) процесс, направленный на извлечение прибыли из внедрения итогов научной деятельности;

б) результат интеллектуальной деятельности, имеющий промышленную применимость;

в) разновидность инвестиций.

2. Венчурный фонд – это:

а) частный инвестиционный фонд, осуществляющий вложения в особо рисковые финансовые инструменты;

б) государственная компания, создаваемая для поддержки инновационной отрасли;

в) фонд, осуществляющий инвестиции в акции (доли) инновационных компаний.

3. Особая экономическая зона (ОЭЗ) это:

а) определяемая Правительством РФ часть территории Российской Федерации, на которой действует особый режим осуществления предпринимательской деятельности;

б) часть территории населенного пункта, в котором осуществляется беспошлинная торговля;

в) определяемая Правительством РФ совместно с руководством субъекта РФ часть территории Российской Федерации, на которой действует особый режим осуществления инновационной деятельности.

4. Технопарком является:

а) часть территории Российской Федерации, на которой расположены инновационные предприятия;

б) часть территории Российской Федерации, на которой расположена производственно-технологическая инфраструктура инновационной деятельности, объединяющая научно-исследовательские и высшие учебные заведения, предприятия различных отраслей экономики, а также организации, оказывающие юридические, финансовые, маркетинговые и иные услуги;

в) часть территории Российской Федерации, удобная для осуществления инновационной деятельности.

5. Какой из этих государственных институтов осуществляет финансирование крупных проектов, связанных с производством высокотехнологичной продукции в промышленных масштабах:

а) ОАО «Роснано»;

б) Фонд «Сколково»;

в) Российская венчурная компания.

6. В России правовое регулирование инновационной деятельности осуществляется:

а) комплексным нормативным актом;

б) специальным нормативным актом об инновационной

деятельности и иными специальными законами;

в) оба варианта неверны.

7. В отличие от федерального, на региональном уровне в России:

а) приняты законы, посвященные инновационной деятельности во всех субъектах Федерации;

б) законы, посвященные инновационной деятельности, не приняты;

в) законы, посвященные инновационной деятельности, приняты в отдельных субъектах РФ.

8. Одной из форм прямого государственного воздействия является:

а) создание особых экономических зон;

б) создание специальных инновационных комиссий;

в) разработка инновационных государственных планов.

9. Наиболее важной особенностью функционирования особых экономических зон является установление:

а) особого налогового режима для резидентов экономической зоны;

б) безвизового въезда на ее территорию иностранных ученых;

в) приоритета норм международного права над российскими нормами.

10. Решение об оказании государственной поддержки созданию технопарков в сфере высоких технологий в каждом конкретном случае принимается на основании:

а) акта Правительства РФ;

б) акта главы субъекта РФ;

в) акта главы муниципального образования.

11. Не является стадией инновационной деятельности:

а) внедрение инновации в производство;

б) проведение предпродажной подготовки инновационного продукта;

в) реализация инновационного продукта конечному потребителю.

12. Сутью договора на выполнение научно-исследовательских работ является обязанность исполнителя:

а) провести обусловленные заказчиком научные исследования, перечень которых содержится в техническом задании.

б) осуществить подбор потенциального разработчика инновационного продукта;

в) провести научные исследования по своему усмотрению.

13. Каким из ниже перечисленных способов не осуществляется передача прав на результаты исследований?:

а) путем отчуждения исключительного права по договору другому лицу (договор об отчуждении исключительного права);

б) путем предоставления другому лицу права использования соответствующих результатов интеллектуальной деятельности в установленных договором пределах (лицензионный договор);

в) путем передачи прав на результаты исследований по договору займа.

14. «Посевные» инвестиции – это:

а) инвестиции в агропромышленные стартапы;

б) инвестиции, осуществляемые на ранней стадии;

в) инвестиции, осуществляемые в больших объемах.

15. Бизнес-ангелы – это:

а) мелкие инвесторы, осуществляющие инвестиции на ранней стадии;

б) представители Президента РФ в ассоциациях предпринимателей;

в) предприниматели, разделяющие положения Кодекса предпринимательской этики.

Задания для внеаудиторной работы

Темы рефератов

1. Правовое регулирование инновационной деятельности в РФ.

2. Сравнительный анализ английского и российского права в контексте инновационной деятельности.

3. Виды и правовое регулирование особых экономических зон по российскому законодательству.

4. Правовое регулирование инвестиционных товариществ и хозяйственных партнерств: сходства и различия.

5. Аналоги сделок tag-along и drag-along по российскому праву.

Темы эссе

1. Необходима ли разработка единого федерального закона об инновационной деятельности?

2. Какие важные для стартапера институты английского права до сих пор не имеют российских аналогов?

Контрольные вопросы

1. Что такое инновация?

2. Какие разновидности инноваций вы можете выделить?

3. Поясните, в чем важность инновационной деятельности для развития экономики.

4. Является ли инновационная деятельность предпринимательской? Ответ обоснуйте.

5. Перечислите нормативные акты, регулирующие инновационную деятельность.

6. Какие подходы к законодательному регулированию инновационной деятельности существуют в различных юрисдикциях?

7. Назовите формы прямого государственного воздействия на инновационную деятельность.

8. Что такое особая экономическая зона?

9. В чем отличие инвестиционных товариществ от хозяйственных партнерств?

10. В чем особенность структуры венчурных фондов?

11. Перечислите известные вам корпорации, занимающиеся поддержкой инноваций.

12. В чем состоит суть договора на выполнение научно-исследовательских работ?

Тема 24
Информация в предпринимательской деятельности: правовые основы

Литература

Основная

1. Банковское право. Учебник. Под ред. А. Г. Алексеевой, С. В. Пыхтина. М., 2012.
2. Бачило И. Л. Информационное право. Учебник. М., 2010.
3. Бачило И. Л. Информационное право: Актуальные вопросы теории и практики. М., 2009.
4. Городов О. А. Основы информационного права в России. М., 2003.
5. Копылов В. А. Информационное право. М., 2004.
6. Розенберг В. Промысловая тайна. СПб., 1910.
7. Северин В. А. Коммерческая тайна в России. М., 2009.

Дополнительная

1. Банковское право. Учебник. Под ред. Д. Г. Алексеевой, С. В. Пыхтина. М., 2010.
2. Бачило И. Л. Правовая платформа построения электронного государства // Информационное право. 2008. № 7.
3. Бачило И. Л., Лопатин В. Н., Федотов М. А. Информационное право. Учебник. М., 2005.
4. Губин П. Е. Право на информацию и обязанность по ее предоставлению как элементы правового статуса субъекта предпринимательской деятельности. Дисс… канд. юрид. наук. М., 2004.
5. Емельянова Е. А. Правовые последствия манипулирования информацией на рынках. Дисс… канд. юрид. наук. СПб, 2013.
6. Кожевникова Ю. С. Проблемы регламентации отношений, формирующихся при использовании информационных облачных технологий: сочетание регулирования и саморегулирования // Юрист. 2014. № 13.
7. Лопатин В. Н. Проблемы и перспективы кодификации законодательства в сфере информационного права и интеллектуальной собственности // Информационное право. 2014. № 3.
8. Попов Л. Л., Мигачев Ю. И., Тихомиров С. В. Информационное право. Учебник. М., 2010.
9. Рассолов И. М. Право и интернет. Теоретические проблемы. М., 2010.

10. Савельев А. И. Электронная коммерция в России и за рубежом: правовое регулирование. М., 2014.

11. Терещенко Л. К. Модернизация информационных отношений и информационного законодательства: монография. М., 2013.

12. Терещенко Л. К. Правовой режим информации. Дисс… канд. юрид. наук. М., 2011.

13. Юденков Ю. Н., Тысячникова И. А., Сандалов И. В., Ермаков С. Л. Интернет-технологии в банковском бизнесе: перспективы и риски. М., 2010.

Нормативные акты

1. Конституция Российской Федерации.

2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть I, II, IV).

3. Федеральный закон от 27 июля 2006 г. № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации».

4. Федеральный закон от 27 июля 2006 г. № 152-ФЗ «О персональных данных».

5. Федеральный закон от 29 июля 2004 г. № 98-ФЗ «О коммерческой тайне».

6. Федеральный закон от 06 апреля 2011 г. № 63-ФЗ «Об электронной подписи».

7. Закон от 21 июля 1993 г. № 5485-1 «О государственной тайне».

8. Стратегия развития информационного общества в Российской Федерации от 7 февраля 2008 г. № Пр-212.

9. Постановление Правительства Российской Федерации от 15 апреля 2014 г. № 313 «Об утверждении государственной программы Российской Федерации «Информационное общество (2011–2020 годы)».

10. Распоряжение Правительства Российской Федерации от 8 декабря 2011 г. № 2227-р «Стратегия инновационного развития Российской Федерации на период до 2020 года».

11. Распоряжение Правительства РФ от 1 ноября 2013 г. № 2036-р «Стратегия развития отрасли информационных технологий в Российской Федерации на 2014–2020 годы и на перспективу до 2025 года».

Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения

1. Информационное общество – это новое название для постиндустриального общества, подчеркивающее не его

положение в последовательности ступеней общественного развития, а основу определения его социальной структуры – информацию[117]. Как вы понимаете данное определение «информационного общества»? Можно ли говорить о том, что в настоящее время в России уже создано и существует информационное общество?

2. Как вы понимаете словосочетания «информационное общество» и «электронное правительство»?

3. Какими свойствами обладает информация? Возможно ли установление перечня свойств, характеризующих информацию?

4. Информация по своей сути товар или услуга?

5. Соответствует ли уровень правового регулирования информации степени развития рыночной экономики РФ?

6. Какими объективными свойствами обладает информация? Возможно ли установление единого перечня свойств, характеризующих информацию?

7. Право на информацию и доступ к информации: в чем различие между этими категориями?

8. Каковы способы возникновения правового режима информации?

9. Что такое информационные технологии? Какова нормативная основа регулирования соответствующих отношений?

10. Являются ли электронный документ и бумажный документ равнозначными? Обладают ли они одинаковой юридической силой?

11. Является ли интернет-сайт объектом авторских прав? Существует ли ответственность за публикацию недостоверной информации на интернет-сайте? Каковы особенности правового регулирования деятельности организатора распространения информации, владельца сайта и (или) страницы сайта в сети «Интернет»?

12. Какие риски могут возникнуть у субъекта персональных данных при предоставлении персональных данных и использовании их иными субъектами в сети Интернет?

13. Как вы оцениваете положения Федерального закона от 21.07.2014 № 242-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в части уточнения порядка обработки персональных данных в информационно-телекоммуникационных сетях» и его положения о создании Реестра нарушителей прав субъектов персональных данных?

14. Существует ли правовое регулирование «облачных технологий»? Каким рискам подвержены субъекты информационных отношений (обладатель информации, оператор

информационной системы и др.) при использовании «облачных технологий»?

15. Назовите виды электронных подписей. Каковы особенности использования каждого вида электронных подписей?

16. Проанализируйте понятие инсайдерской информации. Считаете ли вы понятия «инсайдерская информация», «коммерческая тайна» и «служебная тайна» равнозначными?

Задания по комментированию норм права

1. Прокомментируйте определения субъектов информационных отношений, обозначенных в Федеральном законе от 27 июля 2006 г. № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации»: «обладатель информации», «оператор информационной системы», «организатор распространения информации», «владелец сайта и (или) страницы сайта в сети «Интернет». Сравните их с субъектами информационных отношений, закрепленными в ранее действовавшем Федеральном законе от 20 февраля 1995 г. № 24-ФЗ «Об информации, информатизации и защите информации». Какие новеллы содержит Федеральный закон об информации?

2. Сопоставьте положения ст. ст. 86, 93.1 Главы 14 Налогового кодекса Российской Федерации и ст. 26 Федерального закона «О банках и банковской деятельности».

3. Сравните редакции положений ст. 3 Федерального закона «О персональных данных» от 4 июня 2014 г. и от 27 июля 2006 г. Какие изменения произошли за указанный период времени?

4. Прокомментируйте п. 3, 4 ст. 1 Закона «О государственной тайне».

5. Проанализируйте основные положения ст. 3 Федерального закона о коммерческой тайне и ст. 1465 Гражданского кодекса РФ о секрете производства.

6. Прокомментируйте основные положения законодательства Российской Федерации, устанавливающие правовой режим профессиональной тайны (на примере Федерального закона от 27 июля 2006 г. № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации», Федерального закона от 19 июля 2007 года № 196-ФЗ «О ломбардах», Федерального закона от 8 декабря 1995 года № 193-ФЗ «О сельскохозяйственной кооперации», Налогового кодекса РФ, Уголовного кодекса РФ и мн. др.). Дайте определение профессиональной тайны.

Задачи

1. Кредитная организация списала денежные средства с расчетного счета хозяйственного общества по платежному поручению, подписанному электронной подписью. Электронная подпись являлась корректной. Хозяйственное общество предъявило кредитной организации иск, настаивая на возмещении убытков, причиненных в результате незаконного списания денежных средств с расчетного счета.

Правомерно ли было произведено списание денежных средств со счета хозяйственного общества? Какие требования необходимо соблюдать при использовании электронной подписи? Какое решение примет суд?

2. Истец обратился в суд с иском о восстановлении на работе, компенсации морального вреда. Заявитель ссылался на тот факт, что при исполнении служебных обязанностей направлял письма по электронной почте и никоим образом не способствовал распространению конфиденциальной информации. Работодатель уволил истца за разглашение конфиденциальной информации.

Насколько правомерны требования истца? Кому в данном случае могла стать известной конфиденциальная информация? О какой информации с ограниченным доступом может идти речь? Чем руководствовался работодатель? К каким выводам должен прийти суд?

3. Общество обратилось в налоговый орган с запросом о предоставлении информации о выполнении налоговых обязательств контрагентами. Налоговый орган отказал обществу в предоставлении сведений.

Чем был обоснован отказ в удовлетворении запроса? Относятся ли запрашиваемые сведения к коммерческой или налоговой тайне? Правомерны ли требования заявителя?

4. Кредитная организация при неисполнении заемщиком обязательств по выплате денежных средств предоставила персональные данные заемщика коллекторскому агентству.

Является ли законной передача кредитной организацией персональных данных клиента коллекторскому агентству? Какие действия следует предпринять заемщику для сохранности персональных данных? Допустима ли передача информации с ограниченным доступом о заемщике коллекторскому агентству в отсутствие согласия заемщика?

5. Кредитная организация при неисполнении заемщиком обязательств по кредитному договору заключила с юридическим лицом договор об уступке ему права требования к данному заемщику. Юридическое лицо обратилось в суд с иском к заемщику, требуя погашения им задолженности.

Правомерно ли заключение договора об уступке права

требования между кредитной организацией и юридическим лицом? Какие доводы может привести ответчик? Возможно ли обращение взыскания на имущество должника? Какое решение примет суд?

6. Оператор связи обратился в суд с иском, требуя признать незаконным предписание государственного органа о привлечении к административной ответственности за непредставление детализации счетов клиентов (абонентов).

Является ли законным предписание государственного органа? Какими нормами должен руководствоваться оператор связи?

Тест

Выберите один или несколько вариантов ответа:

1. Что такое информация?

а) информация – сведения о лицах, предметах, фактах, событиях, явлениях и процессах независимо от формы их представления;

б) информация – сведения (сообщения, данные) независимо от формы их представления;

в) сведения об окружающем мире и протекающих в нем процессах;

г) сообщения, осведомляющие о положении дел, о состоянии чего-либо.

2. Назовите участников информационных отношений:

а) собственник, владелец, пользователь;

б) обладатель, оператор, владелец сайта в сети «Интернет», провайдер хостинга;

в) владелец, собственник, оператор.

3. Правовое регулирование информационных отношений в Российской Федерации осуществляется:

а) базовыми или системообразующими законами, регулирующими базовые отношения в сфере информации;

б) федеральными законами, регулирующими информационные отношения субъектов;

в) отраслевым информационным законодательством, регулирующим информационные отношения в отдельных сферах жизни общества

4. Персональные данные представляют собой:

а) информацию, неразрывно связанную с личностью ее обладателя;

б) любую информацию, относящуюся к прямо или косвенно определенному или определяемому физическому лицу (субъекту персональных данных);

в) информацию, позволяющую идентифицировать личность.

5. Трансграничная передача персональных данных – это:

а) передача персональных данных иностранному лицу;

б) передача персональных данных на территорию иностранного государства органу власти иностранного государства, иностранному физическому лицу или иностранному юридическому лицу;

в) передача персональных данных определенному лицу или определенному кругу лиц.

6. Доступ к государственной тайне – это:

а) работа с документами по распоряжению уполномоченного лица;

б) санкционированное полномочным должностным лицом ознакомление конкретного лица со сведениями, составляющими государственную тайну;

в) процедура оформления права граждан на доступ к сведениям, составляющим государственную тайну, а предприятий, учреждений и организаций – на проведение работ с использованием таких сведений.

7. К государственной тайне относятся следующие сведения:

а) о результатах финансового мониторинга в отношении организаций и физических лиц, полученных в связи с проверкой их возможной причастности к террористической деятельности;

б) о методах и средствах защиты секретной информации;

в) о лицах, сотрудничающих с государственными органами.

8. Студенты высших и средних специальных учебных заведений могут быть допущены к государственной тайне (к сведениям, имеющим степень секретности):

а) совершенно секретно;

б) секретно;

в) к особо важным сведениям.

9. Допуск к государственной тайне может быть прекращен на основании:

а) расторжения с должностным лицом (гражданином) трудового договора (контракта), в связи с проведением организационных и (или) штатных мероприятий;

б) однократного нарушения должностным лицом (работником) обязательств, связанных с сохранением государственной тайны;

в) перевода в другое подразделение;

г) возникновения обстоятельств, являющихся основанием для отказа должностному лицу или гражданину в допуске к государственной тайне.

10. Органом исполнительной власти в области использования электронной подписи является:

а) Федеральное агентство по информационным технологиям;

б) Министерство связи и массовых коммуникаций Российской Федерации;

в) Федеральная служба по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций.

11. Федеральная служба по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций является органом по защите прав:

а) субъектов персональных данных;

б) средств массовой информации;

в) создания, формирования и ведения единой автоматизированной информационной системы «Единый реестр доменных имен, указателей страниц сайтов в сети «Интернет» и сетевых адресов, позволяющих идентифицировать сайты в сети «Интернет», содержащие информацию, распространение которой в Российской Федерации запрещено»;

г) субъектов рекламного рынка.

12. Информация, составляющая коммерческую тайну, – это:

а) научно-техническая, технологическая, производственная, финансово-экономическая или иная информация (в том числе составляющая секреты производства (ноу-хау)), которая имеет действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности ее третьим лицам, к которой нет свободного доступа на законном основании, и в отношении которой обладателем такой информации введен режим коммерческой тайны;

б) сведения любого характера (производственные, технические, экономические, организационные и другие), в том числе о результатах интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере, а также сведения о способах осуществления профессиональной деятельности, которые имеют действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности их третьим лицам, к которым у третьих лиц нет свободного доступа на законном основании и в отношении которых обладателем таких сведений введен режим коммерческой тайны.

13. Понятия коммерческая тайна и ноу-хау соотносятся как:

а) синонимы;

б) правовой режим коммерческой тайны шире, чем правовой режим ноу-хау;

в) правовой режим ноу-хау шире, чем правовой режим коммерческой тайны.

14. Служебная тайна – это:

а) сведения ограниченного доступа, запрет на разглашение которых введен государственными органами;

б) инсайдерская информация;

в) профессиональная тайна.

15. Сайт в сети «Интернет» – это:

а) доменное имя;

б) сетевой адрес;

в) совокупность программ для электронных вычислительных машин и иной информации, содержащейся в информационной системе, доступ к которой обеспечивается посредством информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по доменным именам и (или) по сетевым адресам, позволяющим идентифицировать сайты в сети «Интернет»;

г) представленная в объективной форме совокупность самостоятельных материалов, систематизированных таким образом, чтобы эти материалы могли быть размещены в сети Интернет.

16. Какое количество пользователей должно посетить сайт в сети «Интернет» или страницу сайта в течение трех месяцев для того, чтобы избежать исключения из реестра сайтов и (или) страниц сайтов в сети «Интернет»?

17. Виды электронных подписей:

а) простая электронная подпись;

б) усиленная электронная подпись;

в) усиленная неквалифицированная электронная подпись;

г) усиленная квалифицированная электронная подпись.

18. Оператор персональных данных должен хранить данные в информационной системе, находящейся:

а) на территории Российской Федерации;

б) с 1 января 2016 года на территории Российской Федерации.

19. Правительство Российской Федерации с учетом возможного вреда субъекту персональных данных устанавливает следующие меры по обеспечению их безопасности:

а) уровни защищенности персональных данных при их обработке в информационных системах персональных данных в зависимости от угроз безопасности этих данных;

б) требования к защите персональных данных при их обработке в информационных системах персональных данных, исполнение которых обеспечивает установленные уровни защищенности персональных данных;

в) требования к выполнению оператором связи законодательства о персональных данных РФ;

г) требования к материальным носителям биометрических персональных данных и технологиям хранения таких данных вне информационных систем персональных данных.

20. Защита информации представляет собой:

а) обеспечение защиты информации от неправомерного доступа, уничтожения, модифицирования, блокирования, копирования, предоставления, распространения, а также от иных неправомерных действий в отношении такой информации;

б) соблюдение конфиденциальности информации ограниченного доступа;

в) отсутствие доступа к информации;

г) реализацию права на доступ к информации.

Задания для внеаудиторной работы

Правовые заключения

1. Напишите правовое заключение о перечне сведений, составляющих служебную тайну.

2. Какие сведения подпадают под перечень персональных данных? Составьте широкое определение персональных данных.

3. Составьте заключение о внутреннем порядке использования в организации сведений, составляющих коммерческую тайну.

Задания по обобщению судебной практики

Обобщите судебную практику:

а) по видам тайн;

б) по спорам о предоставлении информации с ограниченным доступом;

в) по спорам о предоставлении общедоступной информации;

г) по спорам о предоставлении недостоверной информации.

Задания по составлению документов

1. Составьте договор (соглашение) о неразглашении коммерческой тайны.

2. Разработайте инструкцию (положение) о нераспространении государственной тайны.

Темы рефератов

1. Правовой режим информации: правовые проблемы.

2. Информация с ограниченным доступом: понятие и виды.

3. Правовые вопросы регулирования информационных отношений в сети Интернет.

4. Электронный документ как материальный носитель информации: правовое регулирование.

5. Договор оказания услуг по защите информации: правовое регулирование.

6. Правовой режим банковской и налоговой тайны.

7. Правовое регулирование коммерческой тайны и ноу-хау.

Темы эссе

1. Документированная информация: аутентичность, целостность, неизменность.

2. Нужно ли бороться с размещенной общедоступной информацией на сайте и призывать к ответственности владельца сайта?

3. Ограничение доступа к информационному ресурсу организатора распространения информации в сети «Интернет»: правовые проблемы.

4. Использование электронной почты: плюсы и минусы.

Контрольные вопросы

1. Что такое информация?

2. Какие сведения относятся к общедоступной информации?

3. Перечислите виды информации с ограниченным доступом. Дайте их характеристику.

4. Какие сведения относятся к персональным данным?

5. Каковы правовые основы государственного регулирования информационных отношений?

6. В чем заключаются особенности правового регулирования электронного документа?

7. Обладает ли спецификой правовой режим государственной тайны?

8. Какие сведения вы бы отнесли к служебной тайне?

9. Назовите характеризующие признаки коммерческой тайны.

10. Банковская информация и банковская тайна: каково соотношение между этими понятиями?

11. В чем специфика правового режима налоговой тайны?

12. Информация с ограниченным доступом на рынке ценных бумаг и инсайдерская информация – равнозначные понятия?

13. Какие существуют виды ответственности за незаконное распространение информации?

Тема 25
Правовое регулирование использования интеллектуальной собственности в предпринимательской деятельности

Литература

Основная

1. Актуальные вопросы интеллектуальной собственности для предпринимателей: Рекомендации для предпринимателей и органов власти.11-е издание // Международная торговая палата – Всемирная организация бизнеса (ICC). Комиссия ICC по интеллектуальной собственности. 2012. СПС КонсультантПлюс.

2. Афанасьева Е. Г. Приобретение, осуществление и защита предпринимателями прав на средства индивидуализации // Лекции по предпринимательскому праву. Новое в правовом регулировании бизнеса / под ред. Е. П. Губина, Е. Б. Лаутс. М., 2013. – С. 135–163.

3. Бузанов В. Ю., Степанов П. В., Суханов Е. А., Шерстобитов А. Е. Научно-практический комментарий к части IV Гражданского кодекса Российской Федерации // Труды юридического факультета. В 50 томах. М., 2008. Кн. 9.

4. Гаврилов Э. П., Еременко В. И. Комментарий к части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации (постатейный). М., 2009.

5. Городов О. А. Право промышленной собственности: учебник. М.: Статут, 2011.

6. Гульбин Ю. Т. Исключительные права на средства индивидуализации товаров – товарные знаки, знаки обслуживания, наименования мест происхождения товаров. М., 2007.

7. Комментарий к части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации (поглавный) / под ред. А. Л. Маковского. М., 2008.

8. Научно-практический комментарий судебной практики в сфере защиты интеллектуальных прав / В. О. Калятин, Д. В. Мурзин, Л. А. Новоселова и др.; под общ. ред. Л. А. Новоселовой. М.: Норма, 2014.

Дополнительная

1. Афанасьева Е. Г., Долгих М. Г. Право на фирменное наименование: возникновение, осуществление, защита // Право и

бизнес: сборник. М., 2012.

2. Вацковский Ю. Ф. Доменные споры. Защита товарных знаков и фирменных наименований. М., 2009.

3. Джермакян В. Ю. 400 вопросов по товарным знакам: разъяснения правоприменительной практики. СПС КонсультантПлюс, 2014.

4. Еременко В. И. О правовой охране наименований мест происхождения товаров в Российской Федерации// Законодательство и экономика. 2012. № 5.

5. Еременко В. И. Правовое регулирование коммерческих обозначений в соответствии с частью четвертой ГК РФ// Законодательство и экономика. 2008.№ 4.

6. Ершова Е. А. Гудвилл бизнеса. М.: Статут, 2013.

7. Серго А. Г. Правовой режим доменных имен и его развитие в гражданском праве. Автореф дисс….д.ю.н. М., 2011.

8. Невская М. А., Сухарев Е. Е., Тарасова Е. Н. Авторское право в издательском бизнесе и СМИ: Практическое пособие. М.,2008.

9. Пирогова В. В. Исчерпание исключительных прав и параллельный импорт. М., 2008.

10. Салтыков М. А. Правовая охрана наименования места происхождения товаракак одного из объектов интеллектуальных прав: автореферат дисс… канд. юрид. наук. М., 2012.

Нормативные акты

1. Парижская конвенция по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 г.

2. Мадридское соглашение о международной регистрации знаков от 14 апреля 1891 г.

3. Протокол к Мадридскому соглашению о международной регистрации знаков от 28 июня 1989 г.

4. Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (ТРИПС) от 15 апреля 1994 г.

5. Договор о патентной кооперации от 19 июня 1970 г.

6. Соглашение о единых принципах регулирования в сфере охраны и защиты прав интеллектуальной собственности от 9 декабря 2010 г.

7. Договор о Евразийском Экономическом Союзе от 29 мая 2014 года. Приложение № 26. Протокол об охране и защите прав на объекты интеллектуальной собственности.

8. Таможенный кодекс Таможенного Союза.

9. ГК РФ.

10. УК РФ: ст. 146, 147, 180.

11. КоАП РФ: ст. 7.12, 14.10.

12. Федеральный закон от 18.12.2006 № 231-ФЗ «О введении в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» // СЗ РФ. 2006. № 52 (1 ч.). Ст. 5497.

13. Федеральный закон от 29.07.2004 № 98-ФЗ «О коммерческой тайне» // СЗ РФ. 2004. № 32. Ст. 3283.

14. Федеральный закон от 30.12.2008 № 316-ФЗ «О патентных поверенных» // СЗ РФ. 2009. № 1. Ст. 24.

15. Федеральный закон от 27.07.2006 г. № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и защите информации» // СЗ РФ. 2006. № 31 (1 ч.). Ст. 3448.

16. Постановление Правительства Российской Федерации от 21 марта 2012 г. № 218 «О Федеральной службе по интеллектуальной собственности» // СЗ РФ. 2012. № 14. Ст. 1627.

Судебная практика

1. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 26 апреля 2007 г. № 14 «О практике рассмотрения судами уголовных дел о нарушении авторских, смежных, изобретательских и патентных прав, а также о незаконном использовании товарного знака» // БЮЛЛЕТЕНЬ ВЕРХОВНОГО СУДА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ. 2007. № 7.

2. Постановление Пленума Верховного Суда РФ № 5, Пленума ВАС РФ № 29 от 26 марта 2009 г. «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» // БЮЛЛЕТЕНЬ ВЕРХОВНОГО СУДА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ. 2009. № 6.

3. Постановление Пленума ВАС РФ от 17.02.2011 № 11 «О некоторых вопросах применения Особенной части Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» // Вестник ВАС РФ. 2011. № 5.

4. Постановление Президиума Суда по интеллектуальным правам от 15 октября 2013 г. «Об утверждении справки о некоторых вопросах, связанных с процессуальным порядком применения обеспечительных мер по доменному спору».

5. Постановление Президиума Суда по интеллектуальным правам от 28.03.2014 № СП-21/4 «Об утверждении справки по вопросам, возникающим при рассмотрении доменных споров».

Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения

1. Приведите примеры использования в

предпринимательской деятельности объектов авторского права; смежных прав; патентных прав; селекционных достижений.

2. Компьютерные программы в одних странах охраняются в авторско-правовом, а в других– в патентно-правовом режиме. Какие вы видите плюсы и минусы первого и второго вариантов?

3. Видите ли вы различия между терминами «товарный знак», «торговая марка», «бренд»?

4. Какими средствами индивидуализации могут пользоваться субъекты предпринимательской деятельности? Какие из них являются объектами исключительных прав? Какими из них могут пользоваться только юридические лица? Только коммерческие организации?

5. Что такое общеизвестный товарный знак? В чем особенности его правовой охраны? Приведите примеры.

6. Каковы основные направления и правовые условия деятельности патентных поверенных? Организаций, управляющих авторскими и смежными правами? Является ли такая деятельность предпринимательской?

7. Как вы оцениваете предложение внести в четвертую часть ГК РФ главу «Право на доменные имена»; дать в ней понятие доменного имени, охарактеризовать права на доменное имя; указать, что исключительное право на доменное имя признается и охраняется в силу регистрации такого доменного имени[118].

8. Что такое конкуренция средств индивидуализации?

9. Что такое параллельный импорт? Запрещен ли он российским законодательством?

10. Существует ли в российском праве единое определение контрафактного товара (экземпляра) или же оно дифференцировано применительно к различным объектам?

11. Каково соотношение прав работников, создавших в рамках выполнения трудовых обязанностей объекты интеллектуальной собственности, и работодателей?

12. Охарактеризуйте основные виды договоров, опосредующих создание и использование объектов интеллектуальной собственности. Каковы особенности их оформления?

13. Охарактеризуйте способы защиты прав интеллектуальной собственности, виды и меры юридической ответственности за нарушения прав интеллектуальной собственности.

14. Что подразумевается под административным порядком рассмотрения споров в сфере интеллектуальной собственности?

15. Как определяется подведомственность споров в сфере интеллектуальной собственности?

Задания по комментированию норм права

1. Сравните ст. 13 Федерального закона от 18.12.2006 № 231-ФЗ «О введении в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» в первоначальной и в действующей редакциях и попытайтесь объяснить причины ее изменения.

2. Прокомментируйте ст.1253 ГК РФ. Есть ли официальное толкование использованных в ней терминов «неоднократность» и «грубость»? Предложите свое толкование. Что такое «установленный законом порядок» прекращения деятельности гражданина в качестве индивидуального предпринимателя? Может ли в настоящий момент данная статья применяться в отношении индивидуального предпринимателя?

3. Найдите и прокомментируйте нормы ГК РФ, в которых упоминаются доменные имена.

4. Изучите ст.13.1, внесенную в Федеральный закон от 18.12.2006 № 231-ФЗ «О введении в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» Федеральным законом от 21.07.2014 № 252-ФЗ. Приведите примеры конфликтов исключительных прав на объекты промышленной собственности, которые могут возникнуть в процессе реализации предусмотренного в данной статье механизма.

Задачи

1. Президент ООО «Суперфон» (деятельность в сфере размещения рекламы в мобильных телефонах), сообщил о регистрации компанией товарного знака в виде смайлика и о намерении рассылать предупреждения нарушителям прав на товарный знак, в том числе сети «Одноклассники», а если нарушения не прекратятся – требовать выплаты компенсации через суд. Вместе с тем, ООО «Суперфон» выразило готовность предоставлять годовые лицензии на использование товарного знака в виде смайлика за несколько десятков тыс. долл… Президент «Одноклассники. ру» заявил, что «вряд ли в России найдется дебил, который заплатит «Суперфону» за использование смайликов»[119].

Оцените охраноспособность смайлика с точки зрения законодательства о товарных знаках. Проверьте информацию о регистрации товарного знака в виде смайлика и оцените перспективы реализации планов ООО «Суперфон» в отношении заключения лицензионных договоров и преследования нарушителей.

2. Один патентный поверенный на своем сайте сообщил о

том, что он ведет реестр российских коммерческих обозначений. Патентный поверенный разъяснял, что данный реестр создан для содействия закреплению прав на применяемые в России коммерческие обозначения, их защите, для подтверждения приоритета использования коммерческих обозначений в случае возникновения споров.

Оцените юридическое значение данной процедуры. Каковы условия охраноспособности коммерческого обозначения? Каково соотношение данного средства индивидуализации с товарным знаком и фирменным наименованием? Дайте краткую характеристику деятельности патентных поверенных.

3. Писатель Артур Архангельский является автором серии детских повестей со сквозным персонажем говорящей кошкой Индульгенцией. Он сам иллюстрирует свои книги. Предвидя популярность сквозного персонажа своих произведений, писатель учредил ООО «Арт-Архангел» и зарегистрировал на его имя комбинированный товарный знак, включающий словесный элемент «Киска Индульгенция» и изобразительный элемент (свой рисунок, изображающий кошку). ООО «Бичо-Гордо», осуществляющее торговлю кормами и аксессуарами для животных, заключило с ним лицензионный договор, по которому приобретало исключительное право использовать товарный знак в отношении кормов и аксессуаров для животных (в рекламе, оформлении магазинов и на упаковках товаров). Партия корма оказалась недоброкачественной. Юрист посоветовал хозяевам заболевших животных расходы на ветеринарную помощь взыскать солидарно с ООО «Арт-Архангел» и ООО «Бичо-Гордо».

Облегчает ли регистрация объектов авторского права как товарных знаков получение правообладателями доходов от их использования? Мог ли писатель зарегистрировать товарный знак на свое имя, не создавая хозяйственное общество?

Какие цели преследуют стороны лицензионного договора по поводу товарного знака?

Удастся ли взыскать причиненные убытки солидарно с обоих хозяйственных обществ?

4. Банк «Звезда востока» разослал ряду крупных банков письма, предупреждающие о том, что отныне он является правообладателем товарных знаков «Отпускной», «Рождественский» и «Новогодний», и использование этих слов в отношении банковских и страховых услуг возможно теперь только на основании заключения с ним договоров (ориентировочная стоимость – 300 тыс. руб. в год).

Письмо получили и в банке «Северный ветер», уже несколько лет предлагавшем вклад «Рождественское чудо». Руководство

банка решило продолжить использование старого названия вклада, поскольку в него входит общеупотребительное и, следовательно, неохраноспособное слово. В банке «Зюйд-вест», на момент получения письма рекламировавшем вклад «Новогодний сюрприз», также сочли претензии банка «Звезда востока» необоснованными: юрист объяснил директору, что в праве промышленной собственности существует такое понятие как преждепользование.

Со ссылкой на нормативные акты оцените правовые позиции сторон. Как оформляются права на товарный знак? Известно ли институту средств индивидуализации право преждепользования? Можно ли оспорить регистрацию товарного знака? Какие меры ответственности предусмотрены за несанкционированное использование чужого товарного знака?

5. ООО обратилось к индивидуальному предпринимателю Котлову с иском, ссылаясь на нарушение ответчиком прав на программу для ЭВМ. Истец пояснил, что он является обладателем прав на компьютерную программу – компьютерную игру «Боевые лаксианские свиньи». Ответчик же занимался несанкционированной розничной продажей дисков с записью данной игры, что подтверждается кассовым чеком, отчетом частного детектива, свидетельскими показаниями и контрафактным компакт-диском с записью игры «Боевые лаксианские свиньи», отличающимся от лицензионного диска внешним видом обложки и наклейки на диск.

Индивидуальный предприниматель Котлов просил в удовлетворении искового требования отказать ввиду отсутствия своей вины: он не знал о том, что игра «Боевые лаксианские свиньи» является объектом исключительных прав ООО.

В каком режиме охраняются права на программы для ЭВМ? Необходимо ли для получения правовой охраны соблюдение формальностей? О применении каких мер по защите своих прав могло просить ООО в своем исковом заявлении? Имеет ли значение довод ответчика о его невиновности? Какие меры гражданско-правовой, административной и уголовной ответственности могут быть применены за нарушение исключительных прав на программы для ЭВМ? Может ли быть предпринимательская деятельность Котлова принудительно прекращена на основании ст. 1253 ГК РФ?

6. ЗАО «ЛАД-М» обратилось к гражданину с иском о признании его действий по администрированию доменных имен «lad-m.ru» и «ladm.ru» нарушением прав ЗАО на товарные знаки «ЛАД-М» и «ЛАДМ» и на использование фирменного наименования «ЗАО «ЛАД-М» и запрещении ответчику

использовать обозначение, сходное с товарными знаками и фирменным наименованием истца в указанных доменных именах; о взыскании с ответчика денежной компенсации. В качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора, к участию в деле была привлечена автономная некоммерческая организация «Региональный сетевой информационный центр».

От каких обстоятельств зависит подсудность данного спора? При каких условиях иск подлежит удовлетворению? Почему к участию в деле была привлечена АНО «РСИЦ»?

7. ООО «Горячий ключ» и АО «Живая вода» производят бутилированные безалкогольные напитки в г. Арбатове. ООО «Горячий ключ» зарегистрировало в государственном реестре наименований мест происхождения товаров наименование «Арбатовская» в отношении минеральной воды «Арбатовская», особые свойства которой определяются составом водовмещающих пород в данной местности.

ООО обратилось в суд с иском о запрете АО «Живая вода» использовать наименования места происхождения товара «Арбатовская» при производстве лимонада «Барвинок», взыскании с ответчика денежной компенсации, обязании ответчика удалить спорное наименование с контрафактных пластиковых бутылок и опубликовать судебное решение.

Ответчик пояснил, что и он на основании свидетельства о государственной регистрации наименования места происхождения товара обладает правом использования наименования «Арбатовская» в отношении минеральной воды «Арбатовская», особые свойства которой приведены в свидетельстве; обозначение «Арбатовская» включено в его товарный знак, следовательно, он может использовать его в отношении всех товаров, указанных в свидетельстве на товарный знак (в частности, в отношении безалкогольных напитков). Поэтому бутылки с водой «Барвинок» контрафактными считаться не могут.

Истец же просил принять во внимание, что свойства напитка «Барвинок» существенно отличаются от свойств минеральной воды «Арбатовская», включенных в реестр, поэтому такое использование наименования «Арбатовская» способно ввести потребителя в заблуждение относительно особых свойств товара; обозначение «Арбатовская» может входить в товарный знак ответчика только в качестве неохраняемого элемента.

Обладает ли право на НМПТ исключительным характером? В чем специфика данного средства индивидуализации и прав на него? Обоснованы ли требования истца?

8. ООО «Золотистая стрекоза» зарегистрировано в 2005 г. Ему принадлежат 2 продуктовых магазина в городе Успенске. В 2014 г. сотрудники ООО обнаружили, что индивидуальный предприниматель Стрекозкин открыл в Успенске кафе «Золотая стрекоза». Над входом в кафе расположена вывеска с его названием и изображением соответствующего насекомого. Генеральный директор ООО позвонил Стрекозкину и потребовал снять вывеску и переименовать кафе, поскольку его название сходно до степени смешения с фирменным наименованием

ООО. Стрекозкин с недоумением возразил, что кафе назвал в честь своей жены Златы Стре-козкиной и переименовывать его не собирается. Ночью по распоряжению гендиректора два сотрудника ООО, вооружившись баллончиком с золотой краской, закрасили на вывеске кафе вторую, четвертую и пятую букву в первом слове названия и первые четыре буквы во втором слове, а стрекозе пририсовали рога, зубы, бороду и вымя.

Были ли нарушены исключительные права ООО? Возможна ли самозащита прав на результаты интеллектуальной деятельности? Укладываются ли действия сотрудников ООО в рамки самозащиты?

9. Изобретатели Машкин и Смекайлин решили создать ООО и внести в уставный капитал исключительные права на изобретения «Биостимулятор-нейтрализатор, включающий корпус с держателем, выполненный из биоинертного материала, и размещенный в корпусе аккумулятор биоэнергии из металла, предварительно обработанного биогенератором электромагнитного излучения, отличающийся тем, что аккумулятор выполнен из алюминиевой пищевой фольги, корпус – разъемным или снабжен съемной крышкой, а держатель выполнен с возможностью размещения корпуса в зоне проекции солнечного сплетения человека» (патент № 2118544, патентообладатель – Э. Машкин) и «Устройство для воздействия на человека, включающее картину, выполненную из натурального волокна светлых тонов, и генератор информационно-энергетического воздействия, размещенный с обратной стороны полотна картины, при этом для улучшения условий жизнедеятельности человека генератор выполнен в виде чередующихся и прилегающих друг к другу слоев металлической фольги и вощины, между которыми размещен слой композитного наполнителя из керамических, металлических и органических порошков, обработанный электромагнитным излучением» (Патент № 2161997, патентообладатель – С. Смекайлин).

Дает ли российское законодательство возможность патентования подобных изобретений? Могут ли окупиться

расходы на их патентование? Возможно ли создание ООО со сформированным таким образом уставным капиталом?

Деловая игра

Цель игры

Более глубокое изучение условий охраноспособности различных средств индивидуализации, используемых в предпринимательской деятельности, способов защиты прав на средства индивидуализации, особенностей общеизвестного товарного знака. Развитие навыков аргументации своей позиции в письменной форме и в ходе публичных выступлений.

Участники

Представители истца и ответчика, судья.

Диспозиция

Индивидуальный предприниматель арендовал помещение по соседству с отделением Сбербанка и открыл в нем кафе «Сбербар». Вывески «Сбербара» и «Сбербанка» соседствуют на одном фасаде и, хотя отличаются цветом (красный и зеленый соответственно), схожи и шрифтами, и рубриками «режим работы» и «обслуживание физических лиц», а логотип на вывеске кафе (бокал), напоминает фирменный сбербанковский кошелек, водруженный на ножку. Представители Сбербанка обращаются к индивидуальному предпринимателю с претензией, а в случае ее отклонения – в суд.

Задание

Подготовить претензию и ответ на нее, исковое заявление и отзыв на исковое заявление, собрать доказательства в поддержку позиции истца и ответчика, смоделировать судебное заседание.

Письменные задания

1. Проведите сравнительный анализ:

а) патентно-правовой охраны и охраны в режиме коммерческой тайны;

б) охраны в режиме товарного знака и промышленного образца. Результаты сравнения оформите в виде таблицы.

2. Проведите сравнительный анализ лицензионного договора и договора коммерческой концессии. Результаты сравнения оформите в виде таблицы.

Тест

Выберите один или несколько вариантов ответа: 1. Авторское право охраняет:

а) форму произведения;

б) содержание произведения.

2. Соблюдение формальностей (государственная регистрация

объекта) являются необходимым условием для охраны:

а) авторского права;

б) смежных прав;

в) прав на компьютерную программу;

г) прав на топологию интегральной микросхемы;

д) патентных прав;

е) прав на товарный знак;

ж) прав на коммерческое обозначение.

3. Условиями охраноспособности изобретения являются:

а) новизна;

б) оригинальность;

в) изобретательский уровень;

г) промышленная применимость.

4. Условиями охраноспособности промышленного образца являются:

а) новизна;

б) оригинальность;

в) отличимость;

г) изобретательский уровень;

д) промышленная применимость

5. Наряду с четвертой частью ГК в РФ продолжает действовать:

а) Патентный закон;

б) Закон об авторском праве и смежных правах;

в) Закон о коммерческой тайне;

г) Закон о правовой охране программ для ЭВМ и баз данных.

6. Объектами смежных прав являются:

а) перевод;

б) копия картины;

в) база данных;

г) исполнение произведения артистом;

д) передача;

е) фильм;

ж) фонограмма.

7. Авторская методика лечения болезни может охраняться в режиме:

а) изобретения;

б) авторского права;

в) коммерческой тайны.

8. Право промышленной собственности включает в себя:

а) право собственности на предприятие;

б) право на фирменное наименование;

в) права на акции АО;

г) право на товарный знак;

д) ноу-хау.

9. Товарный знак охраняется в отношении:

а) любых товаров и услуг лица, зарегистрировавшего товарный знак;

б) только в отношении определенных классов товаров и услуг.

10. Принудительная лицензия может предоставляться в отношении:

а) товарных знаков;

б) компьютерных программ;

в) изобретений;

г) полезных моделей;

д) промышленных образцов;

е) селекционных достижений.

11. Принудительная лицензия может предоставляться по решению:

а) суда;

б) антимонопольного органа;

в) Роспатента.

12. Функции патентного поверенного могут осуществлять граждане:

а) зарегистрированные в качестве предпринимателя;

б) занимающиеся частной практикой;

в) работающие по трудовому договору.

13. Какие требования устанавливает законодательство к кандидатуре патентного поверенного?

а) гражданство РФ;

б) высшее образование;

в) постоянное проживание на территории РФ;

г) членство в саморегулируемой организации.

14. В отношении деятельности патентных поверенных применяются следующие меры регулирования:

а) включение в специальный реестр;

б) аттестация;

в) лицензирование;

г) аккредитация.

15. В отношении организаций, управляющих авторскими и смежными правами, применяются следующие меры регулирования:

а) включение в специальный реестр;

б) аттестация;

в) лицензирование;

г) аккредитация.

16. Субъектами права на фирменное наименование являются:

а) коммерческие организации;

б) некоммерческие организации, осуществляющие предпринимательскую деятельность;

в) индивидуальные предприниматели.

17. К способам защиты права на фирменное наименование относятся:

а) возмещение убытков;

б) компенсация в твердой сумме;

в) компенсация морального вреда;

г) полный или частичный запрет использования тождественного или схожего до степени смешения фирменного наименования;

д) оспаривание регистрации товарного знака.

18. Распоряжение правом на фирменное наименование:

а) возможно путем заключения договора коммерческой концессии;

б) возможно путем заключения лицензионного договора;

в) невозможно.

19. Право на коммерческое обозначение индивидуализирует:

а) предприятие;

б) юридическое лицо;

в) товары.

20. Условием охраны права на коммерческое обозначение является:

а) регистрация коммерческого обозначения в Роспатенте;

б) различительная способность;

в) известность на определенной территории;

г) включение в учредительные документы организации.

21. Субъектами права на коммерческое обозначение являются:

а) индивидуальные предприниматели;

б) коммерческие организации;

в) некоммерческие организации, осуществляющие предпринимательскую деятельность;

г) саморегулируемые организации;

д) адвокатские бюро.

22. Распоряжение правом на коммерческое обозначение:

а) возможно путем заключения договора коммерческой концессии;

б) возможно путем заключения договора продажи или аренды предприятия;

в) возможно путем заключения лицензионного договора;

г) возможно путем заключения договора об уступке права на коммерческое обозначение;

д) невозможно.

23. К способам защиты права на коммерческое обозначение относится:

а) возмещение убытков;

б) компенсация в твердой сумме;

в) компенсация морального вреда;

г) запрет на использования тождественного или схожего до степени смешения коммерческого обозначения.

24. Право на товарный знак по общему правилу действует:

а) бессрочно;

б) в течение 10 лет;

в) в течение 10 лет с возможностью однократного продления;

г) в течение 10 лет с возможностью многократного продления.

25. К субъектам права на товарный знак относятся:

а) физические лица;

б) физические лица, зарегистрированные как индивидуальные предприниматели;

в) коммерческие юридические лица;

г) некоммерческие юридические лица;

д) публично-правовые образования.

26. Регистрацию товарных знаков в Российской Федерации осуществляет:

а) Роспатент;

б) Федеральная налоговая служба;

в) Министерство экономического развития;

г) Министерство промышленности и торговли.

27. Исключительное право на общеизвестный товарный знак:

а) возникает вследствие фактического приобретения обозначением широкой известности в результате интенсивного использования;

б) возникает в результате признания его таковым соответствующим государственным органом;

в) действует бессрочно.

28. Распоряжение правом на товарный знак:

а) возможно путем заключения договора об отчуждении исключительного права;

б) возможно путем заключения лицензионного договора;

в) возможно путем заключения договора коммерческой концессии;

г) невозможно.

29. К институту права на товарный знак относится:

а) право преждепользования;

б) понятие конвенционного и выставочного приоритета;

в) понятие исчерпания прав.

30. К способам защиты права на товарный знак относится:

а) возмещение убытков;

б) оспаривание регистрации товарного знака нарушителя;

в) компенсация в твердой сумме;

г) компенсация морального вреда;

д) конфискация контрафактных товаров.

31. Право на одно наименование места происхождения товара может быть зарегистрировано:

а) только за одним лицом;

б) за несколькими лицами, если они производят товары разных классов;

в) за неограниченным количеством лиц.

32. Регистрацию наименований мест происхождения товаров в Российской Федерации осуществляет (осуществляют):

а) Роспатент;

б) органы государственной власти субъектов РФ;

в) Министерство экономического развития;

г) Министерство промышленности и торговли.

д) Федеральная служба государственной регистрации, кадастра и картографии.

33. Право на наименование места происхождения товара действует:

а) бессрочно;

б) в течение 10 лет;

в) в течение 10 лет с возможностью однократного продления;

г) в течение 10 лет с возможностью многократного продления.

34. Распоряжение правом на наименование места происхождения товара:

а) возможно путем заключения договора об отчуждении исключительного права;

б) возможно путем заключения лицензионного договора;

в) возможно путем заключения договора коммерческой концессии;

г) невозможно.

35. К способам защиты права на наименование места происхождения товара относится:

а) возмещение убытков;

б) конфискация контрафактных товаров;

в) компенсация в твердой сумме;

г) компенсация морального вреда.

36. Уголовная ответственность предусмотрена за нарушения прав на:

а) фирменное наименование;
б) коммерческое обозначение;
в) товарный знак;
г) наименование места происхождения товара;
д) изобретение;
е) нарушения всех указанных прав в ходе осуществления недобросовестной конкуренции.

37. Административная ответственность предусмотрена за нарушение прав на:
а) фирменное наименование;
б) коммерческое обозначение;
в) товарный знак;
г) наименование места происхождения товара;
д) доменное имя;
е) нарушения всех указанных прав в ходе осуществления недобросовестной конкуренции.

Задания для внеаудиторной работы

Редактирование текстов

Отредактируйте отрывок из статьи, отметив и исправив неточности в юридической терминологии.

«… президент Башкирии… выступил с инициативой официально «закрепить за республикой» традиционные региональные бренды. В их числе – гастрономические «башкирский мед» и «башкирский кумыс» и животноводческие «бурзянская пчела» и «башкирская лошадь».

Участники рынка восприняли идею… с оптимизмом, но дали понять, что ее реализация может быть сопряжена с рядом сложностей. В частности, директор государственного учреждения «Башкирский научно-исследовательский институт пчеловодства и апитерапии» (БНИЦПА)… рассказал., что в 2005 году центр получил свидетельство об исключительном праве использования наименования географического происхождения этого продукта и стал единственным правообладателем этой торговой марки. Все прочие производители меда в Башкирии отныне имеют право указывать географический эпитет только в отношении «места сбора». Аналогичную «защиту» центр обеспечил бренду «башкирская медоносная пчела». «Ни одна другая пчела в России патента не имеет», – пояснил директор центра».[120]

Правовые заключения

1. Оцените правомерность использования в рекламном ролике фрагмента исполнения известным советским певцом песни известного советского композитора на стихи известного

советского поэта. Составьте перечень недостающих сведений, которые вам понадобятся для подготовки заключения, и перечень нормативных актов, на которых будет основываться ваш вывод.

2. Подготовьте заключение по вопросу о возможности патентования в Российской Федерации технологий минимизации налогообложения.

3. Компания «Соремартек С. А…» зарегистрировала на территории Российской Федерации в отношении товаров «сладости» и «продукты из шоколада» товарный знак, который представляет собой фотографию конфеты шарообразной формы белого цвета с неровной поверхностью (в обсыпке из кокосовой стружки). Подготовьте ответ на вопрос: могут ли теперь другие лица на территории Российской Федерации заниматься производством и реализацией круглых белых конфет в обсыпке без разрешения компании «Соремартек С. А…»?

4. В отношении товарных знаков «kompromat.ru», «Кузькина мать», «Белочка», «Солнцедар», «Володя и медведи», «Выпь (Buhalo)» вставал вопрос об их противоречии принципам морали. Составьте правовое заключение по данному вопросу.

5. Подготовьте правовое заключение по вопросу о возможности охраны одного и того же обозначения в режиме товарного знака и наименования места происхождения товара одновременно.

Задания по обобщению судебной практики

Обобщите судебную практику:

а) по «доменным спорам»;

б) по спорам об исполнении и расторжении договоров коммерческой концессии;

в) по спорам о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака вследствие его неиспользования;

г) по спорам о взыскании компенсации в твердой сумме.

Задания по составлению документов

По сюжету задачи № 3 составьте проект лицензионного договора и искового заявления.

Работа с иностранными источниками

Прочитайте отрывок из статьи и ответьте на вопросы.

«Brands can…evoke feelings of love and passion. Some brands, such as Apple and Harley-Davidson, have been found to serve as objects of cult and ritual. The existence of these phenomena, referred to collectively as «brand fetishism» is inconsistent with the basic premises of traditional economic analysis of trademark law, which takes a purely functional view of the trademark.

Brand extensions into distant product fields, known as collateral markets, are an integral part of brand fetishism. Yet, trademark law

extensively supports and encourages this commercial practice. Famous trademarks are protected today in virtually every product field.

Moreover, trademark law privileges marks that have been extended into collateral markets by granting them stronger legal protection. For instance, the mark «Harley-Hog» for pork was denied registration, because Harley-Davidson had used its marks for a wide variety of collateral products, including beer, wine coolers, chocolate bars, and more. The court concluded that a consumer having knowledge of these brand extensions would conclude that «Harley-Hog» pork products originate from Harley-Davidson»[121].

Какое явление автор именует «бренд-фетишизмом»? Опасно ли оно? Содержит ли российское законодательство о товарных знаках предпосылки для развития этого явления?

Темы рефератов

1. Правовое регулирование деятельности патентных поверенных.
2. Правовые основы деятельности организаций, управляющих авторскими и смежными правами.
3. Правовое значение регистрации доменных имен.
4. Договор о регистрации доменного имени.
5. Издательский бизнес: правовые условия.
6. Концертный бизнес: правовые условия.
7. Кинопрокат: правовые условия.
8. Исчерпание прав.
9. Экспертиза при государственной регистрации результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации.
10. Право преждепользования.

Темы эссе

1. Патентный троллинг.
2. Надо ли бороться с киберсквоттерством?
3. Злоупотребление правами на результаты интеллектуальной деятельности.
4. Нужна ли уголовная ответственность за посягательства на интеллектуальную собственность?
5. «Советские товарные знаки» – чьи они?
6. «Кумулятивная охрана» результатов интеллектуальной деятельности – благо или зло?

Контрольные вопросы

1. Какие результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации подлежат государственной регистрации?
2. Какой государственный орган уполномочен осуществлять

такую регистрацию?

3. Что такое право преждепользования?

4. Что подразумевается под исчерпанием прав в праве интеллектуальной собственности?

5. Могут ли результаты интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации использоваться без согласия правообладателя?

6. Охарактеризуйте сроки охраны исключительных прав.

7. Приведите примеры результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации, в отношении которых возможен выбор между различными режимами охраны исключительных прав.

8. Охарактеризуйте оборотоспособность средств индивидуализации.

9. Охраняются ли в Российской Федерации права на доменные имена?

10. Есть ли в Российской Федерации специализированные суды для рассмотрения споров в сфере интеллектуальной собственности?

Тема 26
Правовое регулирование рекламного рынка

Литература

Основная

1. Богацкая С. Г. Правовое регулирование рекламной деятельности. М., 2007.

2. Кирилловых А. А. Реклама и рекламная деятельность. Проблемы правового регулирования. М, 2013.

3. Копытин Д. А. Правовое регулирование рекламного рынка (предпринимательско-правовой аспект). М., 2010.

4. Постатейный комментарий к Федеральному закону «О рекламе» / Бадалов Д. С., Василенкова И. И., Карташов Н. Н. и др. М., 2012.

Дополнительная

1. Свердлык Г. А., Андреев А. Н., Страунинг Э.Л. Проблемы рекламных провоотношений. М:, 2002.

2. Свердлык Г. А., Нечуй-Ветер В. Л. Основные вопросы обязательств по оказанию рекламных услуг: Учебное пособие. М:, 2002.

3. Страунинг Э. Л. Некоторые проблемы общей теории рекламных правоотношений. М., 2004.

4. История рекламы: учебник для студентов вузов, обучающихся по специальностям «Журналистика», «Реклама», «Связи с общественностью» / В. В. Ученова, Н. В. Старых. М., 2008.

Нормативные акты

1. ГК РФ, часть I, статья 437.

2. ГК РФ, часть II, статья 494.

3. ГК РФ, части II, IV.

4. КоАП РФ, статьи 5.9, 5.12, 5.48, 6.13, 11.21, 14.3., 14.24, 14.27, 15.24, п.2.4 статьи 19.5.

5. Федеральный закон от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе».

6. Федеральный закон от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» // СПС «Консультант-Плюс». Статья 14.

7. Федеральный закон от 1 июня 2005 г. № 53-ФЗ «О государственном языке Российской Федерации» // СЗ РФ. 2005.

№ 23. Ст. 2199. Статьи 1–3.

8. Федеральный закон от 29.12.2010 № 436-ФЗ «О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию» // Российская газета. 2010. № 297.

9. Федеральный закон от 23.02.2013 № 15-ФЗ «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма и последствий потребления табака». // СЗ РФ. № 8. Ст. 721. Статья 16.

10. Федеральный закон от 22.02.2014 № 20-ФЗ «О выборах депутатов Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации» // СПС «Консультант-Плюс». Глава 8.

11. Федеральный закон «О выборах президента РФ» от 10 января 2003 г. № 19-ФЗ // СПС «Консультант-Плюс». Глава 7.

12. Федеральный закон от 12.06.2002 № 67-ФЗ (ред. от 04.06.2014) «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» // СПС «Консультант-Плюс».

13. Федеральный закон «О благотворительной деятельности и благотворительных организациях» от 11 августа 1995 г. № 135-ФЗ. Статья 2 // СПС «Консультант-Плюс».

14. Закон РСФСР «О защите прав потребителей» от 07 февраля 1992 г. № 2300-1. Статья 9 // СПС «Консультант-Плюс».

15. Указ Президента РФ от 17.02.1995 № 161 (ред. от 23.04.2007) «О гарантиях права граждан на охрану здоровья при распространении рекламы» // СПС «Консультант-Плюс».

16. Постановление Правительства РФ от 30 июня 2004 г. № 331 «Об утверждении положения о федеральной антимонопольной службе» // СЗ РФ. № 8. Ст. 721.

17. Постановление Правительства РФ от 17.08.2006 г. № 508 «Об утверждении правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства о рекламе» // СПС «Консультант-Плюс».

18. Постановление Правительства РФ от 20.12.2012 № 1346 «Об утверждении Положения о государственном надзоре в области рекламы» // СПС «Консультант-Плюс».

19. Постановление Правительства Москвы от 12.12.2012 № 712-ПП (ред. от 27.08.2014) «Об утверждении Правил установки и эксплуатации рекламных конструкций» // СПС «Консультант-Плюс».

20. Постановление Правительства Москвы от 27.08.2014 № 494-ПП «Об утверждении Порядка расчета размера платы по долгосрочным договорам на присоединение объектов наружной рекламы и информации к имуществу города Москвы и договорам на установку и эксплуатацию объектов наружной рекламы и

информации на имуществе города Москвы, заключенным после 12 декабря 2012 г. без проведения процедуры торгов в соответствии со вступившими в законную силу судебными актами, и о внесении изменений в постановление Правительства Москвы от 12 декабря 2012 г. № 712-ПП» // СПС «Консультант-Плюс».

Судебная практика

1. Постановление Конституционного Суда РФ от 4 марта 1997 г. № 4-П «По делу о проверке конституционности статьи № 3 Федерального закона от 18 июля 1995 года «О рекламе».
2. Постановление Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе».
3. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 15.06.2010 № 16 (ред. от 09.02.2012) «О практике применения судами Закона Российской Федерации «О средствах массовой информации» // СПС «Консультант-Плюс». Пункты 1, 6.
4. Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 25 декабря 1998 г. № 37 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением законодательства о рекламе».
5. Информационное письмо Пленума ВАС РФ от 11 января 2002 года № 66 «Обзор практики разрешения споров, связанных с арендой».
6. Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 27 мая 1997 г. № 1489/97.
7. Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 16 января 2001 г. № 5382/00.

Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения

1. В научной литературе можно встретить трактовку понятия «реклама», отличную от легальной. Согласно этой трактовке, под рекламой следует понимать не информацию о товарах, работах и услугах, а деятельность по распространению такой информации. Какой из выше обозначенных подходов кажется вам предпочтительным и почему?
2. Помимо легальных признаков рекламы в научной литературе дискутируются иные, в том числе возмездный характер распространения рекламы. Как вы считаете, следует ли включать данный признак в законодательное определение рекламы? Какие практические последствия повлечет за собой

включение данного признака в законодательное определение рекламы?

3. Какие нормы и как решают в Федеральном законе «О рекламе» проблему product placement[122]?

4. Что вам известно о проблеме «зонтичных брендов»? Проанализируйте положения пункта 3) части 2 статьи 5 и части 4 статьи 2 Федерального закона «О рекламе» от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ. Как бы вы решили проблему «зонтичных брендов»?

5. Содержит ли Федеральный закон «О рекламе» нормы, регулирующие порядок использования русского и других языков в рекламе? Каков порядок использования языков народов РФ и иностранных языков в рекламе?

6. Обязательно ли в рекламе товара, подлежащего обязательной сертификации, делать отметку о том, что товар сертифицирован, а в рекламе лицензируемого вида деятельности – указывать номер и дату выдачи лицензии, а также наименование органа, выдавшего эту лицензию?

7. Возможно ли вместо размещения пометки «реклама» или «на правах рекламы», закрепленной в статье 16 Закона «О рекламе», использовать иную пометку, например, букву «Р» в окружности?

8. Федеральный закон «О рекламе» называет трех основных участников рекламного рынка: рекламодателя, производителя и распространителя рекламы. Однако в рекламной сфере успешно функционируют несколько тысяч рекламных агентств, оказывающих рекламодателям посреднические услуги. В чем специфика правового статуса рекламных агентств? Как вы считаете, следует ли обозначить рекламное агентство в федеральном законе «О рекламе» в качестве самостоятельного субъекта, отличного от производителя и распространителя рекламы?

9. Федеральный закон «О рекламе» упоминает в статье 12 «договоры на производство, распространение и размещение рекламы». Какова правовая природа этих договоров? Нормы о каких поименованных в ГК РФ договорах следует применять к договорам на производство, распространение и размещение рекламы (статья 12)?

10. В большинстве случаев реклама выражена в форме произведения – объекта авторского права. Например, рекламный видеоролик – это типичный случай аудиовизуального произведения. Как вы полагаете, следует ли рекламораспространителю, обязавшемуся согласно договору с рекламодателем разместить рекламный видеоролик в эфире телеканала, включить в этот договор нормы о предоставлении

рекламораспространителю права использования данного видеоролика посредством передачи в эфир?

11. В статье 19 Федерального закона «О рекламе» указывается, что между владельцем рекламной конструкции и собственником земельного участка, здания или иного недвижимого имущества, к которому присоединяется рекламная конструкция, должен быть заключен «договор на установку и эксплуатацию рекламной конструкции». Как вы полагаете, к какому из поименованных ГК РФ видов договоров он ближе по своей правовой природе: аренде, договору на возмездное оказание услуг или иному?

12. На рекламном рынке широко распространена практика заключения между рекламодателем и рекламным агентством так называемых «рамочных договоров», предмет которых содержит только общие названия работ и услуг, которые, возможно, будут выполняться в будущем. Все конкретные условия, определяющие предмет договора, стороны определяют позднее в дополнительных соглашениях к такому «рамочному» договору. Можно ли считать такой «рамочный» договор заключенным? Будут ли его условия распространяться на дополнительные соглашения, заключенные сторонами?

13. Если в периодическом печатном издании опубликовано несколько рекламных объявлений, не соответствующих действующему законодательству, какое количество штрафов может быть наложено на рекламораспространителя: один или в количестве, равном числу ненадлежащих рекламных объявлений?

14. В соответствии с п. 1) ч. 2 статьи 5 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе», реклама, которая содержит некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами, является недобросовестной. Такая реклама не допускается. В то же время согласно п. 3) ч. 1 ст. 14 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», некорректное сравнение хозяйствующим субъектом производимых или реализуемых им товаров с товарами, производимыми или реализуемыми другими хозяйствующими субъектами – это одна из форм недобросовестной конкуренции. В случае если рекламодатель допустил в рекламе некорректное сравнение с товаром конкурента, за какое нарушение он должен быть привлечен к ответственности: за распространение ненадлежащей рекламы или за недобросовестную конкуренцию?

Задания по комментированию норм права

1. Часть 2 статьи 2 Федерального закона «О рекламе» от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ устанавливает, что его действие не распространяется, в том числе на «упоминания о товаре, средствах его индивидуализации, об изготовителе или о продавце товара, которые органично интегрированы в произведения науки, литературы или искусства и сами по себе не являются сведениями рекламного характера». Как вы понимаете словосочетание «органично интегрированы»? Какова позиция Федеральной антимонопольной службы по данному вопросу?

2. Пункт 1) части 2 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ налагает запрет на рекламу, содержащую «некорректные сравнения» рекламируемого товара с товаром конкурентов. Проанализируйте административную и судебную практику применения данной нормы и определите, что следует понимать под некорректным сравнением.

Задачи

1. Гражданин Зайцев, не зарегистрированный в установленном порядке в качестве предпринимателя, на постоянной основе выполняет для третьих лиц работы по установке в квартирах входных стальных дверей и для привлечения клиентов размещает в газете соответствующую информацию о своей деятельности.

Являются ли размещаемые Зайцевым объявления рекламой?

2. ООО «Ромашка», реализующее кухонные гарнитуры собственного производства, разместило в газете объявление следующего содержания: «Ведущий производитель кухонь самого высокого качества (15 лет на рынке) приглашает на работу менеджеров по продажам. Тел.:…..».

Является ли данное объявление рекламой?

3. ООО «Обувная фабрика» заключило договор с ООО «Студия «Креатив» на разработку макета рекламного плаката. Приняв и оплатив работы, ООО «Обувная фабрика» заключило договор с ООО «Типография» на производство плаката в соответствии с произведенным макетом. ООО «Типография» произвело плакат. Затем ООО «Обувная фабрика» заключило договор с рекламным агентством ООО «Медиа», на основании которого последнее разместило плакат на принадлежащем ему средстве наружной рекламы и информации.

Укажите вид каждого из вышеуказанных лиц как участников рекламных отношений.

4. ООО «ПрофиДент» заключило договор с рекламным

агентством ООО «Нота» на размещение рекламы в эфире телеканала ООО «Центральный». В эфир вышла реклама со следующим слоганом: «ООО «ПрофиДент» оказывает самые лучшие стоматологические услуги». Никаких ссылок на критерии, по которым рекламодатель был назван лучшим, или на подтверждающие исследования, в рекламе не содержалось. В ходе рассмотрения административного дела выяснилось, что ООО «Профидент» использует в работе новейшие материалы, которых нет у конкурентов на территории РФ. Однако по иным показателям, как то: уровень квалификации персонала, качество профессионального оборудования и т. п., ООО «Профидент» не превосходит конкурентов.

Является ли данная реклама надлежащей? Какие изменения следует внести в данную рекламу, чтобы сделать ее менее рискованной?

5. ООО «Издательский дом» опубликовало в очередном номере издаваемого им журнала «Успех» два рекламных объявления с информацией о табачных изделиях на первой и последней обложке. Все объявления содержали обязательное предупреждение о вреде курения, занимавшее 10 % площади публикации, и пометку «реклама».

Является ли данная реклама надлежащей?

Следует ли считать отдельным административным правонарушением публикацию каждой полосы с ненадлежащей рекламой?

6. ООО «Коньячный завод» разместило в эфире ООО «Телеканал «Республиканский» рекламу производимой им стеклянной тары для алкогольной продукции. Территориальное управление Федеральной антимонопольной службы возбудило производство по признакам нарушения законодательства о рекламе. В ходе разбирательства выяснилось, что в рекламе стеклянной тары было использовано обозначение, не зарегистрированное как товарный знак, но сходное до степени смешения с товарным знаком, зарегистрированным по позиции 33-го класса Международной классификации товаров и услуг «алкогольные напитки», права на который принадлежат ООО «Коньячный завод». В рекламе использовалась тара, применяемая ООО «Коньячный завод» для розлива алкогольной продукции. Тара, изображенная в рекламе, отдельно от алкогольной продукции третьим лицам не реализуется.

Решите дело.

7. ООО «Мобтелеком» разместило на рекламных конструкциях, расположенных вдоль автомобильной трассы, рекламные плакаты с информацией о новом тарифе «Почти

даром» со стоимостью минуты разговора 1 копейка. Вся существенная информация о тарифе (например, о том, что минута разговора стоит одну копейку по ночам с субботы на воскресение с 2.00 до 4.00 часов) на плакатах присутствовала, но была выполнена мелким шрифтом, который водители машин, проезжавших мимо, прочитать не могли.

Решите дело. Стали бы вы привлекать к участию в деле экспертов, если да, то каких, и какие вопросы вы поставили бы им?

8. ООО «Гедеон Байзер» распространило среди журналистов, работающих в периодических печатных изданиях, пресс-релиз о новом рецептурном лекарственном средстве. Спустя некоторое время в журнале, предназначенном для широкой аудитории, по инициативе одного из журналистов, получивших пресс-релиз, была опубликована заметка о данном рецептурном лекарственном средстве с его изображением и описанием лечебных свойств, без пометки «на правах рекламы». ООО «Гедеон Байзер» не заказывало эту публикацию и не имеет договора с указанным выше журналом.

Следует ли считать заметку рекламой? Если да, то нарушен ли Федеральный закон «О рекламе», и какого из перечисленных в задаче субъектов следует привлечь к ответственности?

Тест

Выберите один или несколько вариантов ответа:

1. Какой из нижеперечисленных признаков рекламы дискутируется в научной литературе и не поименован в Федеральном законе «О рекламе» от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ:

а) реклама – это распространенная информация;

б) неопределенный круг лиц;

в) направленность на привлечение внимания к объекту рекламирования;

г) цель – способствование продвижению объекта рекламирования на рынке;

д) возмездный характер распространения рекламы.

2. В течение какого срока действительна реклама, являющаяся публичной офертой в соответствии с п.2. ст. 437 ГК РФ (если иного срока не указано в ней самой):

а) в течение одного месяца с момента ее распространения;

б) в течение двух месяцев с момента ее распространения;

в) в течение трех месяцев с момента ее распространения.

3. Если реклама выполнена на иностранном языке, она должна сопровождаться переводом на русский язык, за исключением, в частности:

а) товарных знаков, знаков обслуживания;

б) обозначений, поданных на регистрацию в качестве товарных знаков, знаков обслуживания;

в) обоих указанных случаев.

4. Если в рекламе указана стоимость рекламируемого товара, то как она может быть выражена:

а) только в рублях;

б) только в рублях или в условных единицах при наличии обязательного указания о том, что следует понимать под условной единицей;

в) только в рублях или в иностранной валюте при наличии обязательного указания о том, как определяется курс данной иностранной валюты к рублю;

г) в рублях, условных единицах или иностранной валюте.

5. Реклама мероприятий, направленных на стимулирование сбыта товара, регулируется:

а) только главой Глава 57 ГК РФ «Публичный конкурс»;

б) только Федеральным законом «О рекламе» от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ;

в) может регулироваться каждым из вышеперечисленных источников в различных сочетаниях в зависимости от существа рекламируемого мероприятия.

6. В социальной рекламе нельзя упоминать:

а) конкретные товары и средства их индивидуализации;

б) спонсоров;

в) органы государственной власти и муниципальные органы.

7. Какой из нижеперечисленных субъектов рекламного рынка прямо не поименован в Федеральном законе «О рекламе» от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ:

а) рекламодатель;

б) рекламопроизводитель;

в) рекламораспространитель;

г) рекламное агентство.

8. В течение какого срока рекламодатель, производитель и распространитель рекламы обязаны хранить рекламные материалы или их копии, в том числе вносимые в них изменения:

а) в течение полугода со дня распространения рекламы или со дня окончания сроков действия договоров на производство, размещение и распространение рекламы;

б) в течение года со дня распространения рекламы или со дня окончания сроков действия договоров на производство, размещение и распространение рекламы;

в) в течение трех лет со дня распространения рекламы или со дня окончания сроков действия договоров на производство, размещение и распространение рекламы.

9. Рекламодатель по требованию рекламораспространителя согласно требованию федерального закона «О рекламе» от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ обязан:

а) предоставлять документально подтвержденные сведения о соответствии рекламы требованиям закона, в том числе сведения о наличии лицензии, об обязательной сертификации, о государственной регистрации;

б) указывать в рекламе номер и дату выдачи лицензии, а также наименование лицензирующего органа, если рекламируемая деятельность подлежит лицензированию;

в) указывать в рекламе товара, подлежащего обязательной сертификации, что товар сертифицирован;

г) выполнять все вышеперечисленные требования.

10. Федеральная антимонопольная служба России:

а) предупреждает, выявляет и пресекает нарушения физическими или юридическими лицами законодательства Российской Федерации о рекламе;

б) возбуждает и рассматривает дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе;

в) защищает конкуренцию на рекламном рынке;

г) осуществляет все вышеперечисленные функции.

11. Несет ли комиссионер (рекламное агентство) перед комитентом (рекламодателем) ответственность за неисполнение третьим лицом сделки, заключенной с ним за счет комитента:

а) несет;

б) не несет;

в) не несет кроме случаев, когда комиссионер не проявил необходимой осмотрительности в выборе этого лица либо принял на себя ручательство за исполнение сделки (делькредере).

12. Согласно п. 1. Обзора практики разрешения споров, связанных с арендой (Информационное письмо Пленума ВАС РФ от 11 января 2002 года № 66), договор, заключенный собственником здания с рекламным агентством, на основании которого агентство получило право использовать крышу данного здания для размещения рекламы:

а) является договором аренды;

б) не является договором аренды.

13. ФАС России может возбуждать дела по признакам нарушения законодательства о рекламе:

а) только по представлению прокурора, обращению органа государственной власти или органа местного самоуправлении и по жалобам заинтересованных лиц;

б) в вышеперечисленных случаях, а также по собственной инициативе.

14. На юридическое лицо, нарушившее законодательство о рекламе, в общем случае согласно ч. 1 статьи 14.3 КоАП России может быть наложен административный штраф в размере:

а) от 100 000 до 500 000 рублей;

б) от 200 000 до 500 000 рублей;

в) от 500 000 до 1 000 000 рублей.

15. Размещение контррекламы осуществляется на основании:

а) предписания Федеральной антимонопольной службы России;

б) решения суда или арбитражного суда.

Задания для внеаудиторной работы

Правовые заключения

1. Вы – юрисконсульт рекламодателя. Ваше предприятие заключает договор с рекламным агентством на производство рекламного видеоролика. Поставлена задача обеспечить передачу вашему предприятию исключительного права на использование видеоролика. Что вы предпримете и какие информацию и документы вы потребуете от рекламного агентства? Обоснуйте свое заключение ссылками на нормы права.

2. Вы – юрисконсульт фармацевтической компании. Отдел маркетинга планирует организовать горячую телефонную линию для консультирования пациентов по проблемам заболевания, для лечения которого ваша компания производит препарат рецептурного отпуска. Планируется разместить рекламу этой горячей линии. Реклама горячей линии не будет содержать названия препарата, а также каких-либо иных элементов, связывающих ее с препаратом. Позвонившему на горячую линию будет говориться о производимом компанией препарате рецептурного отпуска и будет предлагаться проконсультироваться с врачом о возможности и целесообразности его применения в данном конкретном случае. Оцените данную акцию с точки зрения действующего законодательства, опишите возможные правовые риски.

Задания по обобщению судебной практики

1. Обобщите административную и судебную практику по привлечению к ответственности за распространение рекламы товара, запрещенного к рекламированию данным способом, под видом рекламы «товара-заменителя» (проблема «зонтичных брендов» и «суррогатной рекламы»). Какие специфические доказательства используются Федеральной антимонопольной службой России при рассмотрении подобных дел? Каковы критерии, по которым определяется, является ли

рассматриваемая реклама «товара-заменителя» на самом деле рекламой товара, запрещенного к рекламированию данным способом?

Задания по составлению документов

1. Вы – юрисконсульт предприятия. Вам на рассмотрение представлен проект рекламного материала. Изучив содержание данного материала и ознакомившись с административной и судебной практикой, вы приходите к выводу, что размещение данного рекламного материала может привести к нарушению законодательства. Составьте проект меморандума генеральному директору предприятия, содержащий анализ содержания предоставленного рекламного материала, ссылку на нормы закона, которые могут быть нарушены, и информацию о правовых рисках и возможной ответственности. Пример рекламного материала возьмите из материалов дела № РЦ.08.09.49 на сайте fas.gov.ru[123] или иного дела.

3. Составьте жалобу в Федеральную антимонопольную службу России на действия конкурента, разместившего в рекламе недостоверную информацию о потребительских свойствах производимого им товара. Пример рекламного материала и информацию об обстоятельствах размещения возьмите из материалов дела № РЦ.08.09.49 на сайте fas.gov.ru[124] или иного дела.

Темы рефератов

1. Понятие и признаки рекламы.
2. Проблема «product placement» и пути ее решения.
3. Проблема «зонтичных брендов» и пути ее решения.
4. Договорное регулирование рекламных отношений.
5. Государственное регулирование рекламной деятельности.
6. Защита прав субъектов рекламной деятельности и потребителей рекламы.
7. Защита конкуренции на рекламном рынке: история проблемы и развития законодательства.

Темы эссе

1. Развитие законодательства о рекламе: история и перспективы.
2. Реклама: информация о товаре или глубинное социокультурное явление?

Контрольные вопросы

1. Дайте определение рекламы.
2. Назовите четыре легальных признака рекламы.
3. Назовите виды информации, на которую не

распространяется действие Закона «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.06.

4. Какое значение имеет реклама для заключения гражданско-правовых договоров?

5. Кратко охарактеризуйте действующее законодательство о рекламе, назовите основные этапы его развития.

6. Кратко опишите систему требований к содержанию и порядку распространения рекламы.

7. Какие субъекты осуществляют деятельность на рекламном рынке? Дайте определения данных субъектов.

8. Какие договоры применяются для регулирования отношений между субъектами рекламной деятельности? Расскажите об особенностях договорного регулирования рекламных отношений.

9. Какой государственный орган призван контролировать соблюдение законодательства о рекламе?

10. В каком порядке осуществляется административное производство по признакам нарушения законодательства о рекламе?

11. Какая ответственность установлена за нарушение законодательства о рекламе?

Тема 27
Правовое регулирование внешнеэкономической деятельности субъектов предпринимательства

Литература

Основная

1. Вершинин А. П. Внешнеэкономическое право. Введение в правовое регулирование внешнеэкономической деятельности. М., 2001.

2. Вологдин, А. А. Правовое регулирование внешнеэкономической деятельности: учеб. пособие для магистров. – 3-е изд., перераб. и доп. – М.: Издательство Юрайт; ИД Юрайт, 2013.

3. Дюмулен И. И. Международная торговля. Тарифное и нетарифное регулирование. М.:ВАВТ, 2011.

4. Правовое регулирование внешнеэкономической деятельности в условиях вступления Российской Федерации во Всемирную торговую организацию: монография / под ред. Г. К. Дмитриевой. М.: Норма, Инфра-М, 2013.

5. Розенберг М. Г. Международная купля-продажа товаров: комментарий к правовому регулированию и практике разрешения споров. 4-е изд., испр. и доп. М.: Статут, 2010.

6. Фонотова О. В. Применение Инкотермс в международном и внутреннем торговом обороте. М.: ИКД «Зерцало-М», 2008.

7. Халипов С. В. Таможенно-тарифное регулирование в условиях Таможенного союза и членства России во Всемирной торговой организации // Таможенное дело. 2014. № 1. С. 11–16.

8. Шумилов В. М. Право Всемирной торговой организации (ВТО). М., 2014.

Дополнительная

1. Асалханова С. А. Понятие внешнеэкономической деятельности в российском праве // Российская юстиция. 2012. № 9. С. 8–10.

2. Асосков А. В. Коллизионное регулирование договорных обязательств. М.: Инфотропик Медиа, 2012.

3. Бублик В. А. Публично– и частноправовые начала в гражданско-правовом регулировании внешнеэкономической деятельности: Дис… д.ю.н. Екатеринбург, 2000.

4. Ганюшкина Е. Б. Основные компоненты международного

правопорядка в области регулирования международной торговли // Международное право и международные организации. 2014. № 3. С. 334–354.

5. Губарева А. В. Общая характеристика предмета внешнеэкономического права // Юридическое образование и наука. 2014. № 2. С. 12–15.

6. Веселкова Е. Е. Правовой статус субъектов внешнеэкономической деятельности // Законодательство и экономика. 2014. № 4.

7. Вилкова Н. Г. Договорное право в международном обороте. М.: Статут, 2004.

8. Зайцев Р. В. Признание и приведение в исполнение в России иностранных судебных актов. М., 2007.

9. Зенкин И. В. Международное экономическое право. Практический курс. М., 2006.

10. Канашевский В. А. Внешнеэкономические сделки: материально-правовое и коллизионное регулирование. М.: Волтерс Клувер, 2008.

11. Карабельников Б. Р. Международный коммерческий арбитраж. Учебник. М.: Инфотропик Медиа, 2012.

12. Карро Д., Жюйар П. Международное экономическое право (перевод с французского). М., 2002.

13. Козырин А. Н. Валютный контроль в механизме государственного регулирования внешнеторговой деятельности. Комментарий законодательства // СПС КонсультантПлюс. 2001.

14. Николюкин С. В. Купля-продажа товаров во внешнеторговом обороте: учебное пособие. М.: Юстицинформ, 2010.

15. Отдельные виды обязательств в международном частном праве / под ред. В. П. Звекова. М., 2008.

16. Рамберг Я. Международные коммерческие транзакции / пер. с англ. под ред. Н. Г. Вилковой. 4-е изд. М.: Инфотропик Медиа, 2011.

17. Таможенные процедуры в Таможенном союзе ЕврАзЭС: Альбом схем: Учебно-практическое пособие / под ред. А. Н. Козырина. М: НИУ ВШЭ, 2012.

18. Ялбулганов А. А. Антидемпинговая пошлина и антидемпинговые процедуры. М.: Институт публично-правовых исследований, 2013.

Нормативные акты и иные документы

1. Конвенция ООН о договорах международной купли-продажи товаров 1980 г.

2. Конвенция ООН о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений 1958 г.

3. Марракешское соглашение об учреждении Всемирной торговой организации, 15 апреля 1994 г.

4. Протокол от 16.12.2011 «О присоединении Российской Федерации к Марракешскому соглашению об учреждении Всемирной торговой организации от 15 апреля 1994 г…».

5. Договор о Евразийском Экономическом Союзе от 29 мая 2014 г.

6. Договор о функционировании Таможенного союза в рамках многосторонней торговой системы (подписан в г. Минске 19.05.2011 г.)

7. Таможенный кодекс Таможенного союза.

8. Модельный таможенный кодекс для государств-участников СНГ. Санкт-Петербург, 25 ноября 2008 г.

9. Соглашение о применении специальных защитных, антидемпинговых и компенсационных мер по отношению к третьим странам» (Заключено в г. Москве 25.01.2008).

10. Решение Коллегии Евразийской экономической комиссии от 16.08.2012 № 134 «О нормативных правовых актах в области нетарифного регулирования».

11. Решение Совета Евразийской экономической комиссии от 16.07.2012 № 54»Об утверждении единой Товарной номенклатуры внешнеэкономической деятельности Таможенного союза и Единого таможенного тарифа Таможенного союза».

12. Конституция РФ – ст. 8, ч. 4 ст. 15, ч. 3 ст. 62, п. «ж», «л» ст. 71, п. «о» ч. 1 ст. 72.

13. АПК РФ – ст. 247–256.

14. ГК РФ.

15. НК РФ – ст. 150, 151.

16. КоАП РФ – ст.14.20, гл. 16.

17. УК РФ – ст. 189, 194.

18. Федеральный закон от 08 декабря 2003 № 164-ФЗ «Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности».

19. Федеральный закон от 18 июля 1999 № 183-ФЗ «Об экспортном контроле».

20. Федеральный закон от 31.12.2014 № 488-ФЗ «О промышленной политике в Российской Федерации».

21. Федеральный закон от 24 июля 2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации».

22. Федеральный закон от 28 декабря 2013 г. № 390-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты

Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона «О ратификации Протокола о присоединении Российской Федерации к Марракешскому соглашению об учреждении Всемирной торговой организации от 15 апреля 1994 г…».

23. Федеральный закон от 10 декабря 2003 г. № 173-ФЗ «О валютном регулировании и валютном контроле».

24. Федеральный закон от 8 декабря 2003 г. № 165-ФЗ «О специальных защитных, антидемпинговых и компенсационных мерах при импорте товаров».

25. Федеральный закон от 27 ноября 2010 г. № 311-ФЗ «О таможенном регулировании в Российской Федерации».

26. Федеральный закон от 18 июля 2006 г. № 117-ФЗ «Об экспорте газа»

27. Федеральный закон от 30 декабря 2006 г. № 281-ФЗ «О специальных экономических мерах»

28. Закон РФ от 7 июля 1993 г. № 5338-I «О международном коммерческом арбитраже».

29. Закон РФ от 21 мая 1993 г. № 5003-I «О таможенном тарифе».

30. Указ Президента Российской Федерации от 6 августа 2014 г. № 560 «О применении отдельных специальных экономических мер в целях обеспечения безопасности Российской Федерации».

31. Указ Президента РФ от 11 сентября 2012 № 1285 «О мерах по защите интересов Российской Федерации при осуществлении российскими юридическими лицами внешнеэкономической деятельности»

32. Постановление Правительства РФ от 30.08.2013 № 754 «Об утверждении ставок вывозных таможенных пошлин на товары, вывозимые из Российской Федерации за пределы государств – участников соглашений о Таможенном союзе, и о признании утратившими силу некоторых актов Правительства Российской Федерации».

33. Постановление Правительства РФ от 07.08.2014 № 778 «О мерах по реализации Указа Президента Российской Федерации от 6 августа 2014 г. № 560 «О применении отдельных специальных экономических мер в целях обеспечения безопасности Российской Федерации».

34. Постановление Правительства РФ от 22.11.2012 № 1207 «Об осуществлении контроля за внешнеторговыми бартерными сделками и их учета».

35. Постановление Правительства РФ от 16.04.2001 № 294 «Об утверждении Правил проведения государственной экспертизы внешнеэкономических сделок с товарами,

информацией, работами, услугами и результатами интеллектуальной деятельности (правами на них), в отношении которых установлен экспортный контроль».

36. Инструкция Банка России от 04.06.2012 № 138-И «О порядке представления резидентами и нерезидентами уполномоченным банкам документов и информации, связанных с проведением валютных операций, порядке оформления паспортов сделок, а также порядке учета уполномоченными банками валютных операций и контроля за их проведением»

37. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 09.07.2013 № 158 «Обзор практики рассмотрения арбитражными судами дел с участием иностранных лиц».

38. ИНКОТЕРМС 2010.

39. Принципы международных коммерческих контрактов УНИДРУА.

Судебная практика

1. Постановление Конституционного Суда РФ от 09.07.2012 № 17-П «По делу о проверке конституционности не вступившего в силу международного договора Российской Федерации – Протокола о присоединении Российской Федерации к Марракешскому соглашению об учреждении Всемирной торговой организации».

2. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 26.02.2013 № 156 «Обзор практики рассмотрения арбитражными судами дел о применении оговорки о публичном порядке как основания отказа в признании и приведении в исполнение иностранных судебных и арбитражных решений»

Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения

1. Что понимается под внешнеэкономической деятельностью по законодательству России?

2. Какая деятельность является внешнеторговой? Каково соотношение между внешнеторговой и внешнеэкономической деятельностью?

3. Что понимается под внешнеэкономической и внешнеторговой политикой?

4. Что представляет собой Всемирная торговая организация? Какова ее роль в развитии внешнеэкономической деятельности?

5. Дайте общую характеристику Евразийского Экономического Союза и Таможенного Союза. Каковы основные принципы их функционирования?

6. Назовите участников внешнеэкономической деятельности.

7. Сохранилось ли значение понятия «внешнеэкономическая сделка» в связи с исключением из ст. 1209 ГК РФ правил о форме внешнеэкономической сделки?

8. Что понимается под внешнеторговым контрактом? Каковы особенности внешнеторговых бартерных сделок?

9. Что такое паспорт сделки? Каковы особенности его оформления?

10. Что такое коллизионные нормы? Какие основные коллизионные привязки применяются в сфере правового регулирования внешнеэкономической деятельности?

11. Что понимается под товарной номенклатурой внешнеэкономической деятельности?

12. Что представляет собой таможенное регулирование внешнеэкономической деятельности? Каковы меры таможенно-тарифного и нетарифного регулирования внешнеэкономической деятельности? Какими нормативными актами они предусмотрены?

13. Что понимается под таможенным оформлением и таможенным контролем в сфере внешнеэкономической деятельности?

14. Каковы основные таможенные процедуры и таможенные платежи в сфере внешнеэкономической деятельности?

15. Какие субъекты предпринимательства вправе осуществлять деятельность на рынке таможенных услуг?

16. Какие субъекты могут выступать в качестве владельцев складов временного хранения? Каковы основные требования к деятельности владельца СВХ?

17. Какие субъекты могут выступать в качестве владельцев таможенных складов? Каково соотношение между статусом и деятельностью владельца СВХ и владельца таможенного склада?

18. Кто может выступать в качестве таможенного перевозчика?

19. Кто может выступать в качестве таможенного представителя? Каково правовое положение специалиста по таможенному оформлению?

20. Что представляет собой магазин беспошлинной торговли?

21. В чем особенности правового статуса уполномоченного экономического оператора, кто и как его может получить?

22. Каковы особенности разрешения споров в сфере внешнеэкономической деятельности?

Задания по комментированию норм права

1. Прокомментируйте понятие внешнеэкономической деятельности, содержащееся в ст.1 ФЗ «Об экспортном контроле».

2. Прокомментируйте преамбулы Принципов международных коммерческих контрактов УНИДРУА 1994 и 2010 годов. Приведите пример случая, когда оказывается невозможным установить соответствующую норму применимого права.

Задачи

1. Шведская компания заключила с российским судостроительным заводом контракт о строительстве океанских судов. Суда построены не были. Шведская компания обратилась в Арбитражный институт Стокгольмской торговой палаты с иском о взыскании договорной неустойки. Иск был удовлетворен. Поскольку ответчик добровольно неустойку не уплатил, шведская компания обратилась в российский арбитражный суд с заявлением о приведении в исполнение иностранного арбитражного решения. В удовлетворении заявления было отказано со ссылками на следующие обстоятельства:

а) судостроительный завод – стратегическое предприятие со специальным правом управления со стороны государства; исполнение иностранного арбитражного решения о взыскании неустойки может привести к банкротству завода и причинить ущерб суверенитету и безопасности государства, а потому противоречит публичному порядку Российской Федерации;

б) третейская оговорка содержалась в контрактах, не вступивших в силу, поскольку решение совета директоров шведской компании об одобрении сделок не было облечено в форму протокола.

Как квалифицировать заключенный договор? Как может решаться вопрос о применимом к нему праве? На чем могла основываться юрисдикция Стокгольмского арбитражного института в данном споре? Каков порядок исполнения решений международного коммерческого арбитража? Прокомментируйте решение суда.

2. Российское акционерное общество (покупатель) предъявило иск в Международный коммерческий арбитражный суд при Торгово-промышленной палате РФ (далее – МКАС при ТПП РФ) к мексиканской фирме (поставщику) в связи с неисполнением обязательств по заключенному сторонами контракту о поставке оборудования. В соответствии с условиями контракта истец уплатил ответчику в качестве 100-процентной предоплаты стоимость товаров, согласованных сторонами, а ответчик обязан был осуществить их поставку в течение 180 дней

от даты платежа, а в случае непоставки – в тот же срок вернуть авансовый платеж.

Ответчиком в указанный срок были поставлены товары стоимостью 6 % от суммы авансового платежа, и сумма предоплаты не возвращена. Ответчик потребовал уплатить ему еще примерно 10 % уплаченной суммы, ссылаясь на возникшие у него дополнительные затраты, заявив, что он задерживает отгрузку товара, подлежавшего поставке на условиях FCA Мехико (Инкотермс), до производства истцом потребованной ответчиком доплаты.

Контрактом предусмотрено в качестве применимого права законодательство Российской Федерации.

Является ли Конвенция ООН о договорах международной купли-продажи товаров 1980 г. актом российского законодательства?

Какими нормами законодательства должен руководствоваться МКАС при ТПП РФ при рассмотрении данного дела?

Применимы ли в данном случае принципы добросовестности и честной деловой практики, предусмотренные Принципами международных коммерческих договоров УНИДРУА?

Подлежит ли применению норма ст. 523 ГК РФ об одностороннем отказе от исполнения договора?

3. На рассмотрение МКАС при ТПП РФ поступил спор, вытекающий из договора международной купли-продажи. Договор положений о выборе права не содержал. Иностранная фирма выступала в договоре в качестве продавца, а российская – в качестве покупателя. Покупатель осуществил предварительную оплату товара, а продавец оплаченный товар недопоставил. В исковом заявлении о взыскании части уплаченной суммы покупатель ссылался на нормы российского права. Ответчик в возражении на исковое заявление также обосновывал свою позицию ссылками на российское право. Затем в ходе судебного разбирательства ответчик просил суд применить к договору право государства своей инкорпорации как право государства продавца. Истец настаивал на применении российского права.

В каких нормативных актах содержится коллизионная привязка к праву страны продавца?

Может ли соглашение о выборе применимого права быть заключено после заключения внешнеторговой сделки?

Можно ли обмен исковым заявлением и возражениями на иск квалифицировать как соглашение о выборе права, если истец и ответчик ссылаются на одну и ту же правовую систему?

4. Таможенный орган обратился в арбитражный суд с

требованием о привлечении акционерного общества к административной ответственности, предусмотренной ч. 2 ст. 14.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях, за осуществление предпринимательской деятельности в качестве таможенного представителя без специального разрешения (лицензии).

Ответчик требование таможни не признал, ссылаясь на отсутствие у него обязанности получать лицензию.

Какое решение должен принять суд?

Какими правовыми средствами осуществляется легитимация предпринимательской деятельности таможенного представителя?

5. Импортируемые планшеты Федеральная таможенная служба вначале классифицировала как компьютеры, затем – как навигаторы; затем планшеты Apple iPad были снова классифицированы как компьютеры.

Какое значение имеет изменение классификации планшетов? Можно ли планшеты одних изготовителей классифицировать как компьютеры, а других – как навигаторы?

Деловая игра

Цель

Изучение проблематики «параллельного импорта». Развитие навыков аргументации своей позиции в письменной форме и в ходе публичных выступлений.

Диспозиция

Истец – производитель спортивных товаров и правообладатель товарного знака «XEVU», охраняемого на территории как Германии, так и Российской Федерации в отношении спортивных товаров.

Ответчик ввез в РФ партию продукцию, произведенной истцом и маркированной спорным товарным знаком.

Истец обращается в арбитражный суд с требованием признать неправомерными и запретить действия ответчика по введению в гражданский оборот в РФ маркированных спорным товарным знаком товаров, об уничтожении спорной партии товаров и о взыскании с ответчика компенсации.

Участники

1. Представители истца (германской компании).
2. Представители ответчика (российского ООО).
3. Судья.

Задание

Подготовить исковое заявление и отзыв на исковое заявление, собрать доказательства в поддержку позиции истца и

ответчика, смоделировать судебное заседание.

Письменные задания

1. Составьте сравнительную таблицу «Виды предпринимательской деятельности в таможенной сфере».

2. Составьте сравнительную таблицу «Специальные защитные, антидемпинговые и компенсационные меры, применяемые при импорте товаров».

Тест

Выберите один или несколько вариантов ответа:

1. Понятие внешнеэкономической деятельности:

а) синонимично понятию внешнеторговой деятельности;

б) шире понятия внешнеторговой деятельности;

в) уже понятия внешнеторговой деятельности;

г) пересекается с понятием внешнеторговой деятельности.

2. Форма внешнеэкономической сделки:

а) определяется общими требованиями гражданского законодательства к форме сделки;

б) подчиняется специальным требованиям законодательства (письменная под угрозой недействительности).

3. К экономическим мерам регулирования внешней торговли относятся:

а) ввозные и вывозные пошлины;

б) антидемпинговые пошлины;

в) квотирование импорта;

г) лицензирование экспорта;

д) запреты ввоза товаров.

4. Таможенным законодательством предусмотрены следующие таможенные процедуры:

а) беспошлинная торговля;

б) экспорт;

в) переработка для внутреннего потребления;

г) временный ввоз;

д) свободная таможенная зона;

е) импорт;

ж) таможенное декларирование.

5. Величина ввозной таможенной пошлины может зависеть от:

а) страны происхождения товара;

б) вида товара;

в) цели ввоза товара;

г) степени переработки товара.

6. Подсудность спора международному коммерческому арбитражу:

а) может определяться соглашением сторон;

б) может определяться международным договором.

7. Каким нормативным актом устанавливается величина таможенной пошлины в отношении конкретного товара?

а) Таможенным кодексом;

б) указом Президента;

в) постановлением Правительства;

г) приказом Федеральной таможенной службы;

д) решением Совета Евразийской экономической комиссии.

8. Легитимация деятельности таможенных перевозчиков, владельцев складов временного хранения, владельцев таможенных складов и таможенных представителей осуществляется путем:

а) лицензирования;

б) включения в соответствующий реестр;

в) аккредитации;

г) аттестации.

9. По механизму исчисления таможенные пошлины бывают:

а) прогрессивные;

б) твердые;

в) адвалорные;

г) специфические;

д) антидемпинговые;

е) комбинированные.

10. Меры по противодействию демпинговому импорту – это:

а) запрет импорта товара;

б) введение количественных ограничений;

в) антидемпинговая пошлина;

г) одобрение ценовых обязательств;

д) административный штраф.

11. Специальные защитные меры в отношении ввоза товаров применяются в качестве реакции на:

а) возросший импорт;

б) импорт недоброкачественных товаров;

в) недружественные действия со стороны государства происхождения ввозимого товара.

12. Специальные защитные меры включают в себя:

а) запрет импорта товара;

б) специальную пошлину;

в) одобрение обязательств;

г) количественные ограничения.

13. Компенсационные меры в отношении ввоза товаров применяются в качестве реакции на:

а) недружественные действия со стороны государства происхождения ввозимого товара;

б) импорт товара по заниженным ценам;

в) импорт, субсидируемый иностранным государством;

г) критическое снижение импорта необходимого товара;

д) дополнительные затраты, понесенные экспортером или импортером в связи с введением дополнительных контрольных мер.

14. Компенсационная мера – это:

а) товарная интервенция;

б) компенсационная пошлина;

в) снижение ввозной таможенной пошлины;

г) частичная компенсация импортеру или экспортеру дополнительных затрат.

15. Уполномоченный экономический оператор – это:

а) субъект предпринимательской деятельности в таможенной сфере;

б) субъект внешнеэкономической деятельности;

в) сотрудник ФТС.

Задания для внеаудиторной работы

Правовые заключения

1. Можно ли обойти запреты на ввоз сельскохозяйственной продукции, сырья и продовольствия из США, стран Европейского Союза, Канады, Австралии и Норвегии, установленные Постановлением Правительства РФ от 07.08.2014 № 778 «О мерах по реализации Указа Президента Российской Федерации от 6 августа 2014 г. № 560 «О применении отдельных специальных экономических мер в целях обеспечения безопасности Российской Федерации», если ввозить соответствующие товары с территории Белоруссии и Казахстана?

2. Российский союз предпринимателей текстильной и легкой промышленности обратился к премьер-министру РФ с просьбой поднять пошлины на импорт синтетических тканей со ссылкой на то, что рост объемов их ввоза после вступления Российской Федерации в ВТО «обернулся серьезным ущербом для многих предприятий»[125]. Существуют ли правовые механизмы для удовлетворения этой просьбы?

3. Федеральная таможенная служба издала распоряжения, согласно которым «в отношении добросовестных импортеров рыбной продукции может применяться так называемая система зеленого коридора, подразумевающая упрощенный порядок проведения таможенного контроля, исключающий досмотр и проверку заявленной стоимости товара». «…упрощенная процедура начала действовать в отношении только четырех

компаний».[126] Можно ли легально каким-то избранным участникам внешнеэкономической деятельности предоставлять возможность проходить таможенные формальности в упрощенном порядке?

Задания по обобщению судебной практики

1. Пользуясь материалами журнала «Международный коммерческий арбитраж», подготовьте с использованием решений по 3–5 делам краткие сообщения на темы:

1.1. Рассмотрение международным коммерческим арбитражем вопроса о собственной компетенции.

1.2. Решение вопроса о праве, применимом к внешнеэкономической сделке, в отсутствие соглашения о выборе права.

1.3. Применение международным коммерческим арбитражем Венской конвенции о договорах международной купли-продажи товаров.

1.4. Применение международным коммерческим арбитражем правил «Инкотермс».

Задания по составлению документов.

Составьте проект контракта международной купли-продажи товаров, предусматривающий импорт производственного оборудования.

Составьте проект контракта международной купли-продажи товаров, предусматривающий экспорт строительно-отделочных материалов.

Подготовьте проект арбитражного соглашения о рассмотрении дела в МКАС при ТПП РФ. Составьте проект договора об оказании услуг таможенным представителем.

Подготовьте проект договора об оказании услуг таможенным перевозчиком.

Работа с иностранными источниками

Прочитайте отрывок из статьи Айрен Кальболи и ответьте на вопросы:

«Article 7 of the Trademark Directive… was the first provision that directly addressed the exhaustion of trademark rights in the EU and harmonized the national laws of EU Member States. During the late 1990s, the main question in this area was primarily whether the language of Article 7(1)3 permits the importation into a EU Member State of gray market products exclusively when the products have been put into the market in the European Economic Area (EEA) or whether, instead, the provision also permits the importation of gray market products when the products have first been distributed outside the EEA. Although Article 7(1) states that trademark rights have to be considered exhausted with respect to products that are «put on to the

market in the Community» (Community-wide or EEA exhaustion), the provision does not expressly exclude, in fact, the possibility for individual Members States to extend this principle to products put into the market outside the EEA (International exhaustion). because of this ambiguity, national courts repeatedly referred questions to the Court of Justice of the European Union (CJEU…) to clarify the interpretation of Article 7(1), namely, whether individual Member States could apply the broader standard of international exhaustion within their national territories. In the late 1990s and early 2000s, the CJEU then issued a series of decisions, in which… invariably stated that Article 7(1) had to be interpreted as establishing a general principle of Community-wide trademark exhaustion to be applied in all Member States. This principle, the Court repeated, was not just a minimum standard, but the *exclusive* standard for trademark exhaustion for all Member States, including those previously practicing international exhaustion within their national territories».[127]

Что имеется в виду под «gray market products»? О каких вариантах принципа исчерпания прав на товарный знак говорится в статье? В чем их плюсы и минусы для различных участников рынка? Какой из них применяется в Российской Федерации?

Темы рефератов

1. Понятие внешнеэкономической деятельности в праве зарубежных стран.
2. Валютный контроль при заключении и исполнении внешнеэкономических сделок.
3. Стабилизационная оговорка.
4. Правовое регулирование предпринимательской деятельности владельца склада временного хранения (СВХ) и таможенного склада по законодательству зарубежных стран.
5. Предпринимательская деятельность таможенного представителя по зарубежному законодательству.

Темы эссе

1. Протекционизм и либерализация в регулировании внешнеэкономической деятельности.
2. Параллельный импорт – pro et contra.
3. Насколько разумны правовые запреты ввоза и вывоза товаров в российском и зарубежном праве?
4. Судьба утилизационного сбора на импортные автомобили.

Контрольные вопросы

1. Дайте понятие внешнеэкономической деятельности.
2. Охарактеризуйте иностранных участников внешнеэкономической деятельности. В чем состоит особый статус

государства и международной организации, создаваемой в соответствии с международным договором, как субъектов внешнеэкономической деятельности?

3. Каковы источники права, регулирующие внешнеэкономическую деятельность?

4. Каковы методы правового регулирования внешнеэкономической деятельности?

5. Какова роль коллизионных норм в регулировании внешнеэкономической деятельности? Приведите несколько примеров коллизионных привязок, применяемых в области правового регулирования внешнеэкономической деятельности.

6. Дайте определение таможенного регулирования внешнеэкономической деятельности.

7. Назовите субъектов, осуществляющих таможенное регулирование предпринимательской деятельности, и субъектов, подвергающихся такому регулированию.

10. Что понимается под перемещением товаров через таможенную границу?

11. Назовите виды ставок таможенных пошлин. Какими нормативными актами они устанавливаются?

12. Что представляют собой квотирование, лицензирование и сертификация в качестве мер таможенного регулирования внешнеэкономической деятельности?

13. В чем состоит таможенное оформление для субъектов внешнеэкономической деятельности?

14. Каковы формы таможенного контроля?

15. В каком порядке создается склад временного хранения?

16. Существуют ли преимущества помещения товаров на таможенный склад для субъектов предпринимательской деятельности?

17. Назовите особенности предпринимательской деятельности таможенного представителя и таможенного перевозчика.

18. Кто может быть владельцем магазина беспошлинной торговли? Каковы особенности реализации товаров в магазине беспошлинной торговли?

Тема 28
Правовое регулирование транспортной деятельности

Литература

Основная

1. Брагинский М. И., Витрянский В. В. Договорное право. Кн. 4: Договоры о перевозке, буксировке, транспортной экспедиции и иных услугах в сфере транспорта. М., 2003.

2. Вайпан В. А. Правовое регулирование транспортной деятельности // Право и экономика. – 2012. – № 6. – С. 18–42.

Вайпан В. А. Юридическая природа договора транспортной экспедиции и проблемы его правоприменения // Право и экономика. – 2015. – № 6. – С. 34–44.

3. Гречуха В. Н. Транспортное право России: учебник для магистров. М., 2013.

4. Егиазаров В. А. Транспортное право: Учебник. 8-е изд. М., 2015.

5. Морозов С. Ю. Транспортное право: Учебник. М., 2014.

Дополнительная

1. Александров-Дольник М. К., Лучанский Ф. М. Грузовые перевозки разными видами транспорта. – М., 1971.

2. Алексеев И. В. Юридическая природа договора буксировки в советском морском и внутренневодном праве / Уч. зап. Перм. ун-та. Т. 19. Вып. 4. Пермь, 1961.

3. Быков А. Г., Половинчик Д. И. Основы автотранспортного права. Учебник. – М., 1986.

4. Вайпан В. А. О концепции законодательного обеспечения организации дорожного движения // Право и экономика. – 2011. – № 12. С. 4–17.

5. Вайпан В. А. Зарубежный опыт регулирования транспортной деятельности и организации дорожного движения // Правовое регулирование предпринимательской деятельности (зарубежный опыт): Сб. науч. тр. / РАН ИНИОН. Центр социал. науч. – информ. исслед. Отд. правоведения; МГУ им. М. В. Ломоносова. Юрид. фак. Кафедра предпринимат. права; Отв. ред. Алферова Е. В., Афанасьева Е. Г. М., 2013. С. 105–125.

6. Гражданское право: В 4 т. Том 4: Обязательственное право. Учебник / Отв. ред. Е. А. Суханов. М., 2006.

7. Гречуха, В. Н. Международное транспортное право: учебник. М., 2011.

8. Ермолаев В. Г., Землянский А. Е., Маковский Ю. Б., Сиваков О. В. Транспортное право. Учебное пособие. – М., 2002.

9. Иванова Т. Н. Правовое регулирование отношений по морской перевозке грузов в линейном сообщении в Российской Федерации. Дис. на соискание уч. степени канд. юрид. наук. М., 2014.

10. Калпин А. Г. Договор фрахтования судна (чартер) как институт морского права: теоретические и практические проблемы: Дис…. д-ра юрид. наук. – М., 1989.

11. Кокин А. С., Левиков Г. А. Международная транспортная экспедиция. – М., 2005.

12. Комментарий к Уставу железнодорожного транспорта Российской Федерации». Под ред. В. А. Вайпана. – М., 2007.

13. Комментарий к Федеральному закону от 8 ноября 2007 г. № 257-ФЗ «Об автомобильных дорогах и о дорожной деятельности в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации: (в ред. Федеральных законов от 13 мая 2008 г. № 66-ФЗ; от 23 июля 2008 г. № 160-ФЗ): (постатейный, с приложениями)/ Под ред. В. А. Вайпана. – М., 2008.

14. Косовская В. А. К вопросу определения понятия договора морской перевозки груза// Транспортное право. 2002. № 3.

15. Левиков Г. А., Шермухамедов А. Т. Международные грузовые перевозки. – М., 1993.

16. Пиджаков А. Ю., Аксаментов О. И. Договор фрахтования вместимости воздушного судна (воздушный чартер) // Транспортное право. 2004. № 2.

17. Плужников К. И., Чунтомова Ю. А. Транспортное экспедирование. – М., 2006.

18. Садиков О. Н. Правовое регулирование международных перевозок. – М., 1981.

19. Транспортное законодательство России и зарубежных государств. Монография. Отв. ред. Бублик В. А., Белых В. С. М., 2013.

20. Черепахин Б. Б. Ответственность сторон в договоре буксировки по советскому гражданскому праву. Очерки по гражданскому праву. – Л., 2000.

Нормативные акты

1. ГК РФ.
2. Водный Кодекс РФ.
3. Воздушный Кодекс РФ.
4. Кодекс внутреннего водного транспорта РФ.

5. Кодекс торгового мореплавания РФ.

6. Федеральный закон от 10 января 2003 г. № 18-ФЗ «Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации» // СЗ РФ. 2003. № 2. Ст. 170.

7. Федеральный закон от 10 января 2003 г. № 17-ФЗ «О железнодорожном транспорте в Российской Федерации» // СЗ РФ. 2003. № 2, ст. 169.

8. Федеральный закон от 30 июня 2003 г. № 87-ФЗ «О транспортно-экспедиционной деятельности» // СЗ РФ. 2003, № 27. Ч. 1. Ст. 2701.

9. Федеральный закон от 9 февраля 2007 г. № 16-ФЗ «О транспортной безопасности» // СЗ РФ. 2007. № 7. Ст. 837.

10. Федеральный закон от 08 ноября 2007 г. № 257-ФЗ «Об автомобильных дорогах и о дорожной деятельности в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» // СЗ РФ. 2007. № 46. Ст. 5553.

11. Федеральный закон от 8 ноября 2007 г. № 259-ФЗ. «Устав автомобильного транспорта и городского наземного электрического транспорта» // СЗ РФ. 2007. № 46. Ст. 5555.

12. Федеральный закон от 08 ноября 2007 г. № 261-ФЗ «О морских портах в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» // СЗ РФ. 2007. № 46. Ст. 5557.

13. Постановление Правительства РФ от 18 мая 2001 г. № 384 «О Программе структурной реформы на железнодорожном транспорте» // СЗ РФ. 2001. № 23. Ст. 2366.

14. Постановление Правительства РФ от 20 ноября 2003 г. № 703 «Об утверждении Правил оказания услуг по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования» // СЗ РФ. 2003, № 47, ст. 4552.

15. Постановление Правительства РФ от 25 ноября 2003 г. № 710 «Об утверждении Правил недискриминационного доступа перевозчиков к инфраструктуре железнодорожного транспорта общего пользования» // СЗ РФ. 2003. № 48. Ст. 4680.

16. Постановление Правительства РФ от 2 марта 2005 г. № 111 «Об утверждении Правил оказания услуг по перевозкам на железнодорожном транспорте пассажиров, а также грузов, багажа и грузобагажа для личных, семейных, домашних и иных нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности» // СЗ РФ. 2005. № 10. Ст. 851.

17. Постановление Правительства РФ от 8 сентября 2006 г. № 554 «Об утверждении Правил транспортно-экспедиционной деятельности» // СЗ РФ. 2006. № 37. Ст. 3890.

18. Постановление Правительства РФ от 14 февраля 2009 г.

№ 112 «Об утверждении Правил перевозок пассажиров и багажа автомобильным транспортом и городским наземным электрическим транспортом» // СЗ РФ. 2009. № 9. Ст. 1102.

19. Постановление Правительства РФ от 19 августа 2009 г. № 676 «О Правилах обслуживания пассажиров и оказания иных услуг, обычно оказываемых в морском порту и не связанных с осуществлением пассажирами и другими гражданами предпринимательской деятельности» // СЗ РФ. 2009. № 35. Ст. 4238.

20. Постановление Правительства РФ от 16 ноября 2009 г. № 934 «О возмещении вреда, причиняемого транспортными средствами, осуществляющими перевозки тяжеловесных грузов по автомобильным дорогам Российской Федерации» // СЗ РФ. 2009. № 47. Ст. 5673.

21. Постановление Правительства РФ от 15 апреля 2011 г. № 272 «Об утверждении Правил перевозок грузов автомобильным транспортом» // СЗ РФ.2011. № 17. Ст. 2407.

22. Постановление Правительства РФ от 21 марта 2012 г. № 221 «О лицензировании отдельных видов деятельности на железнодорожном транспорте» // СЗ РФ. 2012. № 14. Ст. 1629.

23. Постановление Правительства РФ от 2 апреля 2012 г. № 280 «Об утверждении Положения о лицензировании перевозок пассажиров автомобильным транспортом, оборудованным для перевозок более 8 человек (за исключением случая, если указанная деятельность осуществляется по заказам либо для собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя)» // СЗ РФ.2012. № 15. Ст. 1793.

24. Приказ Минтранса России от 5 мая 2012 г. № 140 «Об утверждении Правил перевозок пассажиров и их багажа на внутреннем водном транспорте» // Российская газета. № 251.

25. Приказ Минтранса России от 19 декабря 2013 г. № 473 «Об утверждении Правил перевозок пассажиров, багажа, грузобагажа железнодорожным транспортом» / / Российская газета. № 172.

26. Правила перевозок грузов в прямом смешанном железнодорожно-водном сообщении». Утв. МПС СССР, Минморфлотом СССР, Минречфлотом РСФСР 17/24 апреля 1956 г. Доступ из СПС «Консультант Плюс».

27. Общие правила перевозок грузов автомобильным транспортом. Утв. Минавтотрансом РСФСР 30 июля 1971 г. Доступ из СПС «Консультант Плюс».

Судебная практика

1. Постановление Пленума ВАС РФ от 06.10.2005 № 30 «О некоторых вопросах практики применения Федерального закона «Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации» // Вестник ВАС РФ. 2005. № 1.

2. Информационное письмо ВАС РФ от 5 августа 2003 г. № С5-7/УЗ-886 «О Федеральном законе «О транспортно-экспедиционной деятельности» // Вестник ВАС РФ. 2003. № 10.

3. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 10 июля 2007 г. № 119 «О некоторых вопросах практики рассмотрения арбитражными судами споров, связанных с применением к грузоотправителям ответственности за искажение ими сведений о массе груза в транспортных железнодорожных накладных» // Вестник ВАС РФ. 2007. № 9.

Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения

1. Как соотносятся понятия «перемещение материальных объектов в пространстве», «транспортировка» и «перевозка»?

2. Можно ли отнести к источникам транспортного права постановления Пленума или информационные письма Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ и Инструктивные указания Госарбитража СССР?

3. Ознакомьтесь с Программой структурной реформы на железнодорожном транспорте (утв. постановлением Правительства РФ от 18 мая 2001 г. № 384). В чем смысл этой реформы, и каковы ее основные этапы?

4. Допустимо ли относить автомобильную дорогу к объектам недвижимого имущества?

5. С чем связаны научные дискуссии по поводу правовой природы договора перевозки грузов, и каковы основные точки зрения по данной проблеме?

6. Раскройте правовое положение транспортной организации, не участвующей в заключении договора перевозки грузов или пассажиров, но являющейся участником их транспортировки. В чем смысл концепции «единого перевозчика»?

7. Соответствуют ли положения ст. 36 Устава железнодорожного транспорта РФ, п. 2 ст. 111 Воздушного кодекса РФ, п. 3 ст. 79 Кодекса внутреннего водного транспорта РФ, ст. 15 Устава автомобильного транспорта и городского наземного электрического транспорта об обязанности грузополучателя принять от перевозчика доставленный груз требованиям п. 3 ст. 308 ГК РФ?

8. Раскройте проблему соотношения положений ст. 796 ГК РФ и транспортных уставов и кодексов в части привлечения к

ответственности перевозчика за утрату, недостачу и повреждение (порчу) груза или багажа.

9. Ознакомьтесь с Определением Высшего Арбитражного Суда РФ от 29 августа 2008 г. № 10761/08. Поясните, почему суд пришел к выводу о том, что железная дорога правомерно списала денежные средства с лицевого счета истца в Технологическом центре по обработке перевозочных документов как плательщика в качестве сбора за предъявление груза к срочной перевозке. Какое правовое значение имел факт установления отсутствия у истца права на предъявление претензии и иска к перевозчику?

10. Какое правовое значение на отдельных видах транспорта имеет заявка на перевозку грузов, и какова ее юридическая природа? В чем смысл научных дискуссий по этой проблеме?

11. Как соотносятся договор об организации перевозок грузов и договор перевозки груза? Раскройте основные точки зрения по правовой природе договора об организации перевозки грузов.

12. В. В. Витрянский пишет: «То обстоятельство, что договор об организации перевозок грузов предшествует заключаемым для его исполнения договорам перевозки конкретных партий грузов и зачастую предопределяет их условия, не дает оснований считать его предварительным договором»[128]. Обоснуйте позицию автора.

13. Подведомственны ли арбитражному суду споры в случаях, когда перевозчик, владелец железнодорожного пути необщего пользования и грузоотправитель (грузополучатель) не пришли к соглашению по отдельным пунктам договоров на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования или на подачу и уборку вагонов, если письменное соглашение сторон о передаче разногласий на разрешение арбитражного суда отсутствует?

14. Ознакомьтесь с Определением Высшего Арбитражного Суда РФ от 26 февраля 2009 г. № 1493/09. Поясните, почему суд пришел к выводу о том, что истец не вправе ссылаться на забастовку работников порта как на обстоятельства непреодолимой силы, освобождающие порт от платы за пользование вагонами.

15. Поясните различия в правилах о субъекте ответственности за нарушения общего срока доставки грузов в прямом смешанном сообщении, предусмотренные ст. 75 Устава железнодорожного транспорта РФ и п. 1 ст. 109 Кодекса внутреннего водного транспорта РФ.

16. Чем отличается договор фрахтования (чартер) как разновидность договора перевозки грузов и пассажиров от договора аренды транспортного средства с экипажем и договора аренды транспортного средства без экипажа?

17. Как можно классифицировать пассажирские перевозки,

предусмотренные различными транспортными уставами и кодексами?

18. В каких договорах используется буксировка как способ транспортировки (перемещения) объектов? В чем различие этих договоров?

19. По мнению Г. П. Савичева «договор транспортной экспедиции является публичным договором, поскольку речь идет об экспедиционных услугах, оказываемых профессиональными коммерческими экспедиционными конторами, агентствами, другими предпринимательскими структурами, которые по характеру своей деятельности обязаны соответствовать требованиям ст. 426 ГК [129]«… Согласны ли вы с этой точкой зрения? Обоснуйте свою позицию.

20. Какие научные критерии вы могли бы предложить в качестве основы для определения договорных моделей в сфере транспортной экспедиции?

Задания по комментированию норм права

1. Статья 796 ГК РФ содержит особые правила об ответственности перевозчика за утрату, недостачу и повреждение (порчу) груза или багажа.

Прокомментируйте положения ст. 95 Устава железнодорожного транспорта РФ, п. 1 ст. 118 Воздушного кодекса РФ, п. 5 ст. 34 Устава автомобильного транспорта и городского наземного электрического транспорта, ст. 166 и ст. 168 Кодекса торгового мореплавания РФ во взаимосвязи с нормами ст. 796 ГК РФ.

2. Статья 114 Устава железнодорожного транспорта РФ предусматривает, что любые соглашения перевозчика с грузоотправителями (отправителями), грузополучателями (получателями) или пассажирами, имеющие целью ограничить либо устранить ответственность, возложенную на перевозчика, грузоотправителей (отправителей), грузополучателей (получателей) или пассажиров, считаются недействительными, если иное не предусмотрено Уставом. Прокомментируйте данную норму на предмет соответствия положениям ст. 793 ГК РФ.

3. Согласно ст. 79 Устава железнодорожного транспорта РФ охрана груженых и порожних вагонов в портах обеспечивается портами. В то же время п. 1 ст. 114 Кодекса внутреннего водного транспорта устанавливает, что «охрана в портах груженых и порожних вагонов осуществляется организациями, осуществляющими перевалку грузов в портах». Прокомментируйте указанные положения с учетом общих правил

по обеспечению сохранности грузов, перевозимых в прямом смешанном сообщении.

4. Разногласия в отношении договоров на эксплуатацию железнодорожных путей необщего пользования и договоров на подачу и уборку вагонов рассматриваются и разрешаются сторонами таких договоров. При недостижении согласия споры рассматриваются в порядке, установленном законодательством РФ (ст.64 Устава железнодорожного транспорта РФ). Прокомментируйте приведенные нормы со ссылкой на конкретную судебную практику.

5. В соответствии с п. 2. ст. 789 ГК РФ договор перевозки транспортом общего пользования является публичным договором. Прокомментируйте данное положение с учетом требований ст. 426 ГК РФ и специфики различных видов транспорта.

6. Статьей 12 Федерального закона «О транспортно-экспедиционной деятельности» установлен обязательный претензионный порядок урегулирования споров клиентов с экспедитором. Прокомментируйте данное положение, в том числе с учетом законодательства о защите прав потребителей.

Задачи

1. Со станции N отправлен груз, который прибыл на станцию S с нарушением установленного договором перевозки срока доставки груза (10 суток) на одни сутки. Грузополучатель потребовал от железной дороги уплаты пени за просрочку доставки груза в размере 9 % платы за перевозку груза за сутки просрочки. Железная дорога отказалась уплачивать пеню, сославшись на то, что задержка была вызвана непредвиденными работами при отправлении груза.

Какое решение должен принять арбитражный суд? Обоснуйте со ссылками на нормативные правовые акты.

2. Между грузоотправителем и экспедитором был заключен договор на организацию перевозок грузов автомобильным транспортом на территории РФ. На основании указанного договора экспедитор обратился к перевозчику с заявкой на перевозку груза, предоставленного грузоотправителем. В соответствии с заявкой экспедитора перевозчиком был надлежащим образом доставлен груз в адрес грузополучателя, однако провозную плату он от экспедитора не получил. В связи с этим перевозчик обратился с иском к экспедитору о взыскании провозной платы и процентов за пользование чужими денежными средствами, а к грузоотправителю – о взыскании дополнительно к провозной плате 0,5 % суммы платежей за каждый день

просрочки внесения провозной платы.

Какое решение должен принять арбитражный суд? Как на решение суда может повлиять наличие условия о дополнительной ответственности грузоотправителя в договоре перевозки?

3. Простой поданного под выгрузку рефрижератора, предназначенного для перевозки скоропортящихся грузов, составил 3 часа. Перевозка груза осуществлена автомобилем в пригородном сообщении. Провозная плата определена в размере 30 тыс. руб.

Рассчитайте размер штрафа, который должен уплатить грузополучатель, в случае, когда размер штрафа не установлен в договоре перевозки груза.

4. Авиакомпания отказала туристической компании в заключении договора фрахтования воздушных судов в целях оказания туристических услуг. Считая такой отказ фрахтовщика неправомерным, туристическая компания предъявила иск к авиакомпании о взыскании упущенной выгоды в связи с созданием препятствий в осуществлении предпринимательской деятельности.

Какое решение, по вашему мнению, должен вынести арбитражный суд? При каких обстоятельствах требования истца подлежат удовлетворению?

5. Авиакомпания (перевозчик) изменила время вылета самолета в связи с устранением неисправности воздушного судна, угрожающего жизни и здоровью пассажиров. Грузоотправитель требует уплаты штрафа и возмещения убытков.

Может ли быть перевозчик привлечен к ответственности за просрочку доставки груза, и в каком размере?

6. Российская и иностранная компании заключили договор морской перевозки груза, по которому российская компания приняла на себя обязательство доставить груз из российского порта в один из иностранных портов, а иностранная компания – оплатить перевозку груза. В связи с тем, что оплата была произведена не в полном объеме, российская компания обратилась в арбитражный суд РФ по месту нахождения представительства иностранной компании с иском о взыскании неуплаченной денежной суммы. В договоре морской перевозки применимое право согласовано не было.

Каким законодательством надлежит руководствоваться арбитражному суду? Может ли быть удовлетворен данный иск?

7. Порт оказал буксирные услуги судам, судовладельцем которых являлось пароходство. Заявки на оказание буксирных услуг подавались капитанами судов, как законными представителями судовладельца. Факт оказания услуг

подтверждается подписанными капитанами судов нарядами.

Порт предъявил счета за оказанные услуги к оплате агентству как судовому агенту пароходства по тарифам, утвержденным портом. Пароходство, не согласившись с указанными тарифами, отказалось от оплаты буксирных услуг. При этом оно сослалось на то, что обслуживание судов судовладельца в порту осуществлялось агентом на основании заключенного между ними договора на агентское обслуживание судов, по которому агент принял на себя обязательства от своего имени, по поручению и за счет пароходства совершать действия, связанные с обслуживанием судов, принадлежащих пароходству, в случае их захода в порт.

В договоре между портом и агентством указано, что агент во взаимоотношениях с портом выступает от имени судовладельца, за счет и по поручению принципала. Пароходство указало на то, что обязанность оплачивать услуги порта лежала на агентстве. При этом в договоре между пароходством и агентством нет условия о поручении агенту заключить договор с портом на оказание услуг по буксировке судов.

Суд пришел к выводу, что пароходство является ненадлежащим ответчиком, и отказал порту в удовлетворении исковых требований о взыскании с пароходства задолженности по оплате буксирных услуг.

Есть ли основания для отмены решения суда в порядке надзора? Как должен быть разрешен спор?

8. Общество с ограниченной ответственностью передало АО товар для организации его перевозки и доставки грузополучателю. При выдаче груза был составлен коммерческий акт о том, что выявлена деформация и нарушение целостности упаковки груза. Грузополучатель отказался от получения части груза в связи с его повреждением. В дальнейшем между грузополучателем и представителем АО был составлен еще один коммерческий акт с указанием характера повреждений товара. В акте экспертизы подтверждено, что спорная продукция потеряла товарный вид на 100 %, что с учетом специфики груза исключает возможность его применения по назначению. Поврежденный товар возвращен ООО, которое направило АО претензию с требованием о возмещении убытков, которая осталась без удовлетворения.

Какие правоотношения возникли между ООО и АО? Обязано ли АО возмещать ООО убытки исходя из стоимости поврежденного груза?

9. Между железной дорогой и организацией заключен договор об охране грузов. Организация на основании приемо-

сдаточного акта приняла под охрану контейнер. Коммерческим актом, актом таможенного досмотра товаров и транспортных средств, постановлением таможни был установлен факт недостачи спорного груза. В связи с этим железная дорога (перевозчик) был привлечен к административной ответственности на основании ст. 16.9 КоАП РФ в виде уплаты штрафа и возмещения таможенных платежей в связи с ввозом на территорию РФ товаров, не доставленных в таможенный орган назначения.

При каких обстоятельствах организация обязана будет возместить железной дороге все убытки, включая возмещение расходов на штрафы и таможенные платежи?

Деловая игра

Цели игры

1. В процессе проведения переговоров изучить практику заключения узловых соглашений и договоров на подачу и уборку вагонов.

2. Научиться готовить проекты договоров на подачу и уборку вагонов, протоколы разногласий сторон, исковые заявления от имени транспортных организаций.

3. Научиться готовить решения арбитражного суда по спорам между транспортными организациями.

Диспозиция

Порт требует заключить узловое соглашение в соответствии с Правилами перевозок экспортных и импортных грузов, следующих через морские порты и пограничные станции не в прямом международном сообщении, утвержденными МПС СССР, Минморфлотом СССР, МВЭС СССР 22 января 1991 г. Порт считает, что указанные Правила являются единственным нормативных правовым актом, регулирующим отношения морских портов и железнодорожных транспортных организаций по организации перевозки экспортных и импортных грузов, следующих не в прямом международном сообщении. Железная дорога отказывается заключать узловое соглашение, полагая, что условия совместной работы с портом по организации перевозок грузов не в прямом международном сообщении в полном объеме могут быть урегулированы договором на подачу и уборку вагонов.

Железная дорога требует заключить договор на подачу и уборку вагонов. Подача и уборка вагонов для грузополучателей, грузоотправителей в порту осуществляется локомотивом, принадлежащим порту, с передачей вагонов, контейнеров порту

на железнодорожных выставочных путях.

Представители железной дороги и порта провели переговоры о заключении договора на подачу и уборку вагонов. В результате имеется проект договора на подачу и уборку вагонов в редакции железной дороги и протокол разногласий по указанному проекту. Стороны не могут согласовать окончательный текст договора.

В связи с недостижением соглашения порт обращается в суд с иском о понуждении к заключению узлового соглашения, а железная дорога предъявляет встречный иск о понуждении к заключению договора на подачу и уборку вагонов с приложением подготовленного проекта договора и протокола разногласий к нему.

Участники

Представители порта и железной дороги; судьи арбитражного суда.

Задание

Подготовьте варианты проектов договоров на подачу и уборку вагонов от порта и от железной дороги, а также протокол разногласий по проектам. Проведите переговоры по заключению договора с обсуждением конкретных разногласий.

Подготовьте проект решения арбитражного суда по спору. Обоснуйте решение по делу, сделав вывод о том, можно ли понудить железную дорогу заключить узловое соглашение с морским портом при перевозках грузов не в прямом международном сообщении. Сформулируйте решение по встречному иску. В случае обязания порта заключить с железной дорогой договор на подачу и уборку вагонов, обоснуйте утверждение конкретных пунктов договора со ссылками на разногласия сторон.

Письменные задания

1. Проанализируйте систему транспортных договоров и представьте ее в виде таблицы.
2. Проведите сравнительный анализ видов транспорта и видов сообщений. Результаты подготовьте в систематизированном виде.
3. Проведите сравнительный анализ правил оформления договора перевозки груза на железнодорожном, воздушном и автомобильном транспорте.
4. Опишите процедуру привлечения перевозчика к ответственности за просрочку доставки груза на различных видах транспорта.
5. Опишите основные отличия между договором на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования и договором на подачу и уборку вагонов. Выделите их

разновидности.

6. Перечислите и раскройте основные положения узлового соглашения.

7. Перечислите и раскройте основные положения договора фрахтования (чартера) при перевозке грузов трамповыми судами.

8. Раскройте основные права пассажира на изменение или отказ от договора перевозки пассажира на различных видах транспорта

9. Классифицируйте экспедиторов по различным признакам с указанием на основные и дополнительные услуги, которые они могут оказывать.

Тест

Выберите один или несколько вариантов ответа:

1. Перевозками пассажиров, грузов и багажа, осуществляемыми в пределах территории РФ несколькими видами транспорта по отдельным перевозочным документам на транспорте каждого вида, называются:

а) перевозки в прямом сообщении;

б) перевозки в прямом смешанном сообщении;

в) перевозки в непрямом смешанном сообщении.

2. Перевозка или буксировка между портами на территории РФ, находящимися в разных морских бассейнах, в том числе при транзите через воды иностранного государства, – это:

а) малый каботаж;

б) большой каботаж;

в) перевозки в заграничном сообщении.

3. Перевозки, осуществляемые за черту города на расстояние более 50 км., являются:

а) пригородными;

б) междугородными;

в) международными.

4. Федеральным органом исполнительной власти в области транспорта, осуществляющим функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере железнодорожного транспорта, является:

а) Министерство транспорта РФ;

б) Федеральная служба по надзору в сфере транспорта;

в) Федеральное агентство железнодорожного транспорта.

5. Земельными участками, предназначенными для размещения конструктивных элементов автомобильной дороги, дорожных сооружений, на которых располагаются или могут располагаться объекты дорожного сервиса, называются:

а) полоса отвода автомобильной дороги;

б) придорожные полосы автомобильной дороги;

в) охранная зона.

6. Лицензированию подлежат следующие виды деятельности:

а) перевозки внутренним водным транспортом опасных грузов;

б) перевозки автомобильным транспортом опасных грузов;

в) перевозки грузов воздушным транспортом;

г) погрузочно-разгрузочная деятельность на морском транспорте;

д) транспортно-экспедиционная деятельность.

7. Договором, по которому одна сторона обязуется предоставить другой стороне за плату всю или часть вместимости одного или нескольких транспортных средств на один или несколько рейсов для перевозки грузов, пассажиров и багажа, называется:

а) договор об организации перевозок;

б) договор аренды транспортного средства;

в) договор фрахтования (чартер).

8. Первый экземпляр товарно-транспортной накладной на автомобильном транспорте имеет следующее назначение:

а) служит основанием для расчетов с грузоотправителем (грузополучателем) и прилагается к счету за перевозку;

б) предназначается для списания товарно-материальных ценностей организации, отпустившей груз (грузоотправителя);

в) предназначается для оприходования товарно-материальных ценностей грузополучателем.

9. За просрочку доставки груза в пункт назначения по договору перевозки на автомобильном транспорте перевозчик уплачивает грузополучателю:

а) штраф в размере 25 % процентов установленного федеральным законом минимального размера оплаты труда за каждый час просрочки, но не более чем 50 % провозной платы;

б) пени в размере 9 % провозной платы за каждые сутки просрочки, но не более чем 50 % провозной платы;

в) штраф в размере 9 % провозной платы за каждые сутки просрочки, если иное не установлено договором перевозки груза, но не более размера его провозной платы.

10. Претензии к перевозчикам могут быть предъявлены в течение:

а) срока исковой давности;

б) шести месяцев;

в) 45 дней.

11. Обеспечить техническую годность судна к плаванию, надлежащим образом снарядить судно, укомплектовать его экипажем и снабдить всем необходимым, а также привести трюмы

и другие помещения судна, в которых перевозится груз, в состояние, обеспечивающее надлежащие прием, перевозку и сохранность груза, означает:

а) привести судно в состояние, обеспечивающее безопасность мореплавания;

б) привести судно в мореходное состояние;

в) обеспечить готовность судна к погрузке.

12. По договору об организации перевозки грузов:

а) перевозчик обязуется доставить вверенный ему отправителем груз в пункт назначения и выдать его управомоченному на получение груза лицу (получателю), а отправитель обязуется уплатить за перевозку груза установленную плату;

б) перевозчик обязуется в установленные сроки принимать, а грузовладелец – предъявлять грузы в обусловленном объеме;

в) одна сторона обязуется за вознаграждение и за счет другой стороны выполнить или организовать выполнение определенных договором услуг, связанных с перевозкой груза.

13. Обнаруженные при передаче груза в прямом смешанном сообщении недостача веса или грузовых мест против накладной, порча и повреждение груза, неверное наименование груза отражаются сдающей стороной:

а) в коммерческом акте;

б) в дорожной ведомости;

в) в передаточной ведомости.

14. При возврате неиспользованного проездного документа (билета) для проезда в поезде дальнего следования пассажир имеет право получить обратно стоимость проезда, состоящую из стоимости билета и стоимости плацкарты, но не позднее, чем:

а) за 24 часа до отправления поезда;

б) за 8 часов до отправления поезда;

в) за 2 часа до отправления поезда.

15. Портовая буксировка осуществляется под управлением:

а) лоцмана;

б) капитана буксирующего судна;

в) капитана буксируемого судна.

16. Документом, подтверждающим факт получения экспедитором для перевозки груза от клиента либо от указанного им грузоотправителя, является:

а) поручение экспедитору;

б) экспедиторская расписка;

в) складская расписка.

Задания для внеаудиторной работы

Редактирование текстов

Отредактируйте отрывок из статьи, отметив и исправив неточности в юридической терминологии.

«Отличительной особенностью всего российского транспортного права является его претензионность, т. е. обязательность предъявления претензии перевозчику и транспортному экспедитору до обращения в суд. Не предъявление претензии или нарушение претензионной процедуры чревато полным отказом в удовлетворении требований грузовладельца, причем исключительно по формальным признакам. Железнодорожный транспорт не исключение, а каноническое правило…

Совершенно уникальная ситуация складывается при повреждении или утрате перевозчиком чужих вагонов и контейнеров. Согласно ст. 105 перевозчик обязан полностью возместить убытки, понесенные владельцами такого подвижного состава. Однако ст. 120, которая очень подробно и тщательно перечисляет всех лиц имеющих право на предъявление претензий перевозчику, никакого упоминания о владельцах подвижного состава не содержит, т. е. с формальной точки зрения владельцы контейнерного и вагонного парков не имеют права требовать возмещения своих убытков со стороны перевозчика.

Вообще цитируемая выше статья Устава является, пожалуй, самой дискриминационной по отношению к пользователю услугами железнодорожного транспорта. Очевидно, что право на предъявление претензий перевозчику имеют только грузоотправитель и грузополучатель, а также страховщик, который уже выплатил страховое возмещение страхователю. Ни о каких иных законных представителях грузоотправителя и грузополучателя речи не идет вообще».[130]

Правовые заключения

1. По договору поставки в адрес ОАО (грузополучатель) по железнодорожной накладной была отгружена продукция в исправном состоянии, принятая к перевозке железной дорогой (перевозчик). В результате столкновения автомобиля и железнодорожного подвижного состава произошел сход вагонов, вследствие которого перевозимый груз полностью утрачен. Виновником ДТП признан водитель автомобиля.

Открытое акционерное общество потребовало от железной дороги возместить стоимость утраченного при перевозке груза и расходы по провозной плате, ссылаясь на то, что железная дорога не приняла мер для обеспечения сохранности перевозимого груза. По мнению ОАО в силу статьи 1079 ГК РФ владельцы источников повышенной опасности обязаны возместить причиненный вред и

при отсутствии вины.

Железная дорога отказывается нести имущественную ответственность, утверждая, что она не могла предотвратить или устранить по независящим от нее причинам утрату груза, принадлежащего ОАО.

Проанализируйте фактические обстоятельства дела и подготовьте правовое заключение по данному вопросу со ссылками на нормативные правовые акты.

2. Клиент направил по факсу экспедитору договор-заявку на перевозку груза. На основании указанного договора водитель-экспедитор автомобиля, действующий по доверенности от экспедитора, принял груз к перевозке по товарно-транспортной накладной. Однако грузополучателю груз не был доставлен в связи с его утратой. Экспедитор отказывается возмещать клиенту стоимость утраченного груза, ссылаясь на то, что водитель является неуполномоченным лицом.

Подготовьте правовое заключение по вопросу о том, вправе ли экспедитор в данном случае отказаться от возмещения убытков клиенту, связанных с утратой груза в процессе перевозки. Обоснуйте заключение со ссылками на нормативные правовые акты. Какие могут быть варианты заключения в зависимости от различных фактических обстоятельств?

Задания по обобщению судебной практики

1. Обобщите арбитражную практику по делам:

а) об ответственности перевозчика за несохранность груза;

б) о рассмотрении разногласий сторон по договорам о подаче и уборке вагонов;

в) об ответственности экспедитора перед клиентом в случаях, когда договор перевозки заключается от имени экспедитора.

4. Охарактеризуйте арбитражную практику применения Устава железнодорожного транспорта РФ.

5. Обобщите практику Конституционного Суда РФ о проверке конституционности отдельных положений законодательства в сфере перевозок пассажиров и грузов.

Задания по составлению документов

1. Подготовьте комплект перевозочных документов на железнодорожном транспорте.

2. Составьте проект претензии от грузополучателя к перевозчику в связи с просрочкой доставки груза воздушным судном.

3. Оформите проект годового договора на перевозку грузов автомобильным транспортом.

4. Составьте акт общей формы в связи с задержкой подачи вагонов к местам выгрузки по причинам, зависящим от

грузоотправителя.

5. Подготовьте комплект экспедиторских документов, связанных с прямой смешанной перевозкой груза.

Работа с иностранными источниками

Прочитайте и прокомментируйте статью 1 Международной конвенции об унификации некоторых правил о коносаменте 1924 года (1924 INTERNATIONAL CONVENTION FOR THE UNIFICATION OF CERTAIN RULES OF LAW RELATING TO BILLS OF LADING AND PROTOCOL OF SIGNATURE)[131]:

«ARTICLE 1

In this Convention the following words are employed with the meanings set out below:

(a) «Carrier» includes the owner or the charterer who enters into a contract of carriage with a shipper.

(b)»Contract of carriage» applies only to contracts of carriage covered by a bill of lading or any similar document of title, in so far as such document relates to the carriage of goods by sea, including any bill of lading or any similar document as aforesaid issued under or pursuant to a charter party from the moment at which such bill of lading or similar document of title regulates the relations between a carrier and a holder of the same.

(c) «Goods» includes goods, wares, merchandise and articles of every kind whatsoever except live animals and cargo which by the contract of carriage in stated as being carried on deck and is so carried.

(d) «Ship» means any vessel used for the carriage of goods by sea.

(e) «Carriage of goods» covers the period from the time when the goods are loaded on to the time they are discharged from the ship…»

Темы рефератов

1. Понятие и предмет транспортного права.

2. Правовая характеристика договора перевозки грузов.

3. Проблемы ответственности сторон за неисполнение договора перевозки грузов.

4. Особенности перевозки грузов в прямом смешанном сообщении.

5. Правовая характеристика договора перевозки пассажиров.

6. Особенности договора буксировки.

7. Понятие, виды и сфера применения договора транспортной экспедиции.

Темы эссе

1. Правовое положение грузополучателя как участника правоотношений, складывающихся в процессе перевозки.

2. Значение заявок на отдельных видах транспорта и их юридическая природа.

3. Юридический анализ обязанности грузополучателя принять от перевозчика доставленный груз.

4. Принцип вины в транспортном праве.

5. Использование перевозчиком мер оперативного воздействия на контрагентов.

Контрольные вопросы

1. Что включают в себя предмет и метод транспортного права?

2. Какие виды гражданско-правовых договоров можно охарактеризовать как транспортные договоры?

3. Перечислите виды источников транспортного права.

4. Дайте краткую характеристику договору перевозки грузов.

5. Перечислите основные права и обязанности перевозчика и грузоотправителя.

6. Какую ответственность несет перевозчик за нарушение условий договора перевозки грузов?

7. Какие виды договоров об организации перевозок грузов вы знаете?

8. Что является предметом договора об эксплуатации железнодорожных подъездных путей?

9. Дайте определение договора на подачу и уборку вагонов.

10. Опишите особенности перевозки грузов в прямом смешанном сообщении.

11. Каковы особенности узловых соглашений?

12. Дайте определение договора фрахтования и его краткую характеристику.

13. Раскройте понятие договора перевозки пассажира.

14. Дайте определение договора буксировкии его краткую характеристику.

Дайте определение договора транспортной экспедиции и его краткую характеристику.

Тема 29
Общие положения о предпринимательских договорах

Литература

Основная

1. Белых В. С. Правовое регулирование предпринимательской деятельности в России: Монография. М.: Проспект, 2009.

2. Богданов Е. В. Предпринимательские договоры. М.: Книга сервис, 2003.

3. Брагинский М. И., Витрянский В. В. Договорное право. Общие положения. 3-е изд., стереотипное. Кн. 1. М.: Статут, 2001.

4. Занковский С. С. Предпринимательские обязательства. М., 2012.

5. Каминка А. И. Основы предпринимательского права. Петроград, 1917. Глава 4.

6. Пугинский Б. И. Теория и практика договорного регулирования. М., 2008.

7. Яковлев В. Ф. Понятие предпринимательского договора в российском праве. // Журнал российского права», 2008, № 1.

Дополнительная

1. Андреев В. К. Роль арбитражных судов в упорядочении договорных связей в интегрированных структурах (на примере ОАО «РЖД») // Предпринимательское право. Приложение «Бизнес и право в России и за рубежом». 2012. № 2. С. 14–16.

2. Борисова А. Б. Дистрибьюторский договор. // Журнал российского права. 2005. № 3.

3. Варданян М. Л. Дистрибьюторский договор как форма осуществления иностранными компаниями предпринимательской деятельности на территории России. // Законодательство и экономика, 2008. № 8.

4. Витрянский В. В. Особенности ответственности за нарушение предпринимательского договора. // Журнал российского права, 2008. № 1.

5. Власова А. С. Предпринимательский риск в спорах об изменении или расторжении договоров // Юрист. 2011. № 4. С. 12–18.

6. Дереш С. Ю. Договор как основа правового регулирования отношений факторинга: существенные условия и рекомендации для договоров, заключаемых банками // Предпринимательское право. 2009. № 4. С. 31–35.

7. Договоры в предпринимательской деятельности. Отв. ред. Е. А. Павлодский, Т. Л. Левшина. М, 2008.

8. Ерахтина О. С. Договорные условия о форс-мажоре и затруднительных обстоятельствах в предпринимательской практике // Законы России: опыт, анализ, практика. 2011. № 4. С. 65–71.

9. Ершов О. Г. Предпринимательский договор в строительстве: о допустимости теоретической модели и основных направлениях ее исследования // Вестник Пермского Университета. Юридические науки. 2012. № 2. С. 131–136.

10. Занковский С. С. Предпринимательские договоры. М., 2004.

11. Звездина Т. М. Договор как правовая основа предпринимательского объединения // Бизнес, Менеджмент и Право. 2011. № 1. С. 35–39.

12. Илюшина М. Н. Понятие, признаки и место предпринимательских договоров в системе гражданско-правовых договоров. // Законы России: опыт, анализ, практика, 2009, № 1.

13. Карапетов А. Г., Савельев А. И. Свобода договора и ее пределы: в 2 т. М.: Статут, 2012.

14. Кирпичев А. Е. Соотношение понятий «потребительский договор» и «обязательство, связанное с осуществлением предпринимательской деятельности»: проблемы теории и правоприменения // Мировой судья. 2014. № 1. С. 20–24.

15. Клейн Н. И. Принцип свободы договора и основания его ограничения в предпринимательской деятельности. // Журнал российского права, 2008. № 1.

16. Кусаинова А. К., Худайбердина Г. А. К вопросу о понятии предпринимательского договора // Юрист. 2014. № 18. С. 32–37.

17. Малеина М. Н. Соглашение о процедуре переговоров как договор и документ в предпринимательской деятельности // Предпринимательское право. 2012. № 3. С. 31–33.

18. Принципы европейского договорного права / Пер. с англ. Б. И. Путинского, А. Т. Амирова // Вестник ВАС РФ. 2005. № 3.

19. Принципы международных коммерческих договоров УНИДРУА 2010. – М.: Статут, 2013.

20. Пугинский Б. И. Коммерческое право России. М.: Юрайт, 2010.

21. Романец Ю. В. Принцип справедливого равенства субъектов правоотношения между собой // Журнал российского права. 2010. № 7. С. 46–54.

22. Рубцова Н. В. Место предпринимательского договора в системе договоров // Налоги. 2009. № 38. С. 18–21.

23. Ситдикова Л. Б. Понятие и информационное содержание

маркетингового договора. // Предпринимательское право, 2008. № 4.

24. Сулейменов М. К. Предпринимательский договор как комплексный институт гражданского права. // Журнал российского права, 2008. № 1.

25. Токар Е. Я. Особенности договорного представительства в некоторых сферах предпринимательской деятельности. // Юрист, 2009, № 1.

26. Типовой дистрибьюторский контракт ICC. Монопольный импортер-дистрибьютор. Второе издание. Публикация Международной торговой палаты № 646. // Международные коммерческие транзакции. Четвертое издание. Ян Рамберг; (пер. с англ. под ред. Н. Г. Вилковой). – М.: Инфотропик Медиа, 2011.

27. Хохлов С. А. Организация и техника договорной работы на предприятии. Свердловск, 1982.

28. Шелютто М. Л. Предпринимательские договоры (обзор ежегодных научных чтений памяти профессора С. Н. Братуся). // Журнал российского права, 2008. № 1.

29. Ширвиндт А. М. Ограничение свободы договора в целях защиты прав потребителей в российском и европейском частном праве / под общ. ред. А. Л. Маковского; Исследовательский центр частного права. М.: Статут, 2014.

Нормативные акты и иные официальные документы

1. Венская конвенция о праве международных договоров. Заключена в г. Вене 23.05.1969 г.

2. Конвенция ООН о договорах международной купли-продажи товаров. Заключена в г. Вене 11.04.1980 г.

3. Гражданский кодекс. Модель. Рекомендательный законодательный акт СНГ. Часть первая. Принят в г. Санкт-Петербурге 29.10.1994 г. на 5-ом пленарном заседании Межпарламентской Ассамблеи государств-участников СНГ.

4. Модельный закон о лизинге. Принят в г. Санкт-Петербурге 14.04.2005 г. Постановлением 25-6 на 25-ом пленарном заседании Межпарламентской Ассамблеи государств-участников СНГ.

5. Гражданский кодекс РФ.

6. Закон РФ от 7 февраля 1992 г. № 2300-1 «О защите прав потребителей».

7. Федеральный закон от 21 декабря 2013 г. № 353-ФЗ «О потребительском кредите (займе)»

8. Федеральный закон от 25 февраля 1999 г. № 39-ФЗ «Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации,

осуществляемой в форме капитальных вложений».

9. Федеральный закон от 21 июля 2005 г. № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях».

10. Федеральный закон от 30 декабря 1995 г. № 225-ФЗ «О соглашениях о разделе продукции».

11. Федеральный закон от 27 июля 2010 г.№ 190-ФЗ «О теплоснабжении».

12. Федеральный закон от 26 марта 2003 г. № 35-ФЗ «Об электроэнергетике».

13. Федеральный закон от 3 марта 1999 г. № 69-ФЗ «О газоснабжении в Российской Федерации».

14. Федеральный закон от 23 ноября 2009 г № 261-ФЗ «Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации»

15. Федеральный закон от 29 октября 1998 г.№ 164-ФЗ «О финансовой аренде (лизинге)».

16. Федеральный закон от 13 декабря 1994 г. № 60-ФЗ «О поставках продукции для федеральных государственных нужд».

17. Федеральный закон от 2 декабря 1994 № 53-ФЗ «О закупках и поставках сельскохозяйственной продукции, сырья и продовольствия для государственных нужд».

18. Федеральный закон от 29 декабря 1994 г. № 79-ФЗ «О государственном материальном резерве».

19. Федеральный закон 29 декабря 2012 г. № 275-ФЗ» О государственном оборонном заказе».

20. Федеральный закон от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

21. Федеральный закон от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг».

22. Федеральный закон от 21 ноября 2011 г. № 325-ФЗ «Об организованных торгах».

23. Федеральный закон от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

24. Федеральный закон от 17 августа 1995 г. № 147-ФЗ «О естественных монополиях».

25. Федеральный закон от 28 декабря 2009 г. № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

26. Федеральный закон от 27 ноября 2010 г. № 311-ФЗ «О таможенном регулировании в Российской Федерации».

27. Федеральный закон от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ» О рекламе».

28. Приказ Минэнерго РФ от 07 апреля 2010 г. № 149 «Об утверждении порядка заключения и существенных условий договора, регулирующего условия установки, замены и (или) эксплуатации приборов учета используемых энергетических ресурсов».

29. Письмо Госстроя РФ от 29 декабря 1993 № 12-349 «О Порядке определения стоимости строительства и свободных (договорных) цен на строительную продукцию в условиях развития рыночных отношений».

30. Письмо ФАС России от 21 октября 2014 г. № АЦ/42516/14 «О направлении информации о включении в контракт условий об уплате неустойки, а также об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу в случае заключения с ним контракта, на размер налоговых платежей».

31. Рекомендации ФАС России от 7 сентября 2012 года дистрибьюторам и автопроизводителям автомобильной продукции в Российской Федерации.

Судебная практика

1. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23 июня 2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации».

2. Постановление Пленума ВАС РФ от 14 марта 2014 г. № 16 «О свободе договора и ее пределах».

3. Постановление Пленума ВАС РФ от 06 июня 2014 г. № 35 «О последствиях расторжения договора».

4. Постановление Пленума ВАС РФ от 14 марта 2014 г. № 17 «Об отдельных вопросах, связанных с договором выкупного лизинга».

5. Постановление Пленума ВАС РФ от 17 ноября 2011 г. № 73 «Об отдельных вопросах практики применения правил Гражданского кодекса Российской Федерации о договоре аренды».

6. Постановление Пленума ВАС РФ от 11 июля 2011 г. № 54 «О некоторых вопросах разрешения споров, возникающих из договоров по поводу недвижимости, которая будет создана или приобретена в будущем».

7. Постановление Пленума ВАС РФ от 23 июля 2009 г. № 57 «О некоторых процессуальных вопросах практики рассмотрения дел, связанных с неисполнением либо ненадлежащим исполнением договорных обязательств».

8. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 25 февраля 2014 г. № 165 «Обзор судебной практики по спорам, связанным с признанием договоров незаключенными».

9. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 13 сентября 2011 г. № 147 «Обзор судебной практики разрешения споров, связанных с применением положений Гражданского кодекса Российской Федерации о кредитном договоре».

10. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 13 сентября 2011 г. № 146 «Обзор судебной практики по некоторым вопросам, связанным с применением к банкам административной ответственности за нарушение законодательства о защите прав потребителей при заключении кредитных договоров».

11. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 28 января 2005 года № 90 «Обзор практики рассмотрения арбитражными судами споров, связанных с договором об ипотеке».

12. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 17 ноября 2004 года № 85 «Обзор практики разрешения споров по договору комиссии».

13. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 28 ноября 2003 года № 75 «Обзор практики рассмотрения арбитражными судами споров, связанных с исполнением договоров страхования».

14. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 11 января 2002 года № 66 «Обзор практики разрешения споров, связанных с арендой».

15. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 29 декабря 2001 года № 65 «Обзор практики разрешения споров, связанных с прекращением обязательств зачетом встречных однородных требований».

16. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 25 июля 2000 года № 56 «Обзор практики разрешения арбитражными судами споров, связанных с договорами на участие в строительстве».

17. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 24 января 2000 года № 51 «Обзор практики разрешения споров по договору строительного подряда».

18. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 17 февраля 1998 года № 30 «Обзор практики разрешения споров, связанных с договором энергоснабжения».

Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения

1. Дайте определение и признаки понятия «предпринимательский договор».

2. Каково соотношение предпринимательского договора и торгового (коммерческого) договора?

3. Что представляют собой обязательства, связанные с осуществлением предпринимательской деятельности?

4. Кто может являться сторонами предпринимательских договоров?

5. В чем заключается возмездный характер предпринимательских договоров? Могут ли предприниматели заключать безвозмездные договоры?

6. В чем состоят максимальная свобода и повышенные требования для предпринимателей в договорных обязательствах?

7. Что понимается под публичным договором?

8. Какова роль рекламы при заключении предпринимательских договоров?

9. Охарактеризуйте заключение предпринимательских договоров путем присоединения.

10. Что понимается под заключением предпринимательских договоров в обязательном порядке?

11. Каковы особенности заключения предпринимательских договоров на торгах?

12. Каковы основания изменения и расторжения предпринимательских договоров?

13. Что представляет собой односторонний отказ от исполнения предпринимательского договора? Как он соотносится с расторжением договора в одностороннем порядке или по требованию одной их сторон?

14. Каков порядок расторжения предпринимательских договоров?

15. Назовите основания классификации предпринимательских договоров. Какие договоры могут быть заключены лишь между субъектами предпринимательской деятельности?

16. Назовите предпринимательские договоры, заключаемые между предпринимателями и потребителями.

17. Назовите предпринимательские договоры, заключаемые между предпринимателями и органами публичной власти.

18. Какие договоры опосредуют деятельность по продаже (реализации) товаров в предпринимательских целях? Что представляет собой договор поставки?

19. Что понимается под дистрибьюторским договором?

20. Каковы основные условия договора продажи предприятия?

21. Относится ли к предпринимательским договорам договор на поставку (снабжение) энергией (электрической, тепловой энергией, газоснабжением, нефтью и нефтепродуктами)?

22. Каковы основные условия договора финансовой аренды

(лизинга)?

23. Какие предпринимательские договоры опосредуют производственную предпринимательскую деятельность?

24. Каковы основные условия и особенности договора коммерческого представительства?

25. Каковы особенности агентского договора в предпринимательской деятельности? Отличия его от договоров комиссии и поручения?

26. Что представляет собой договор доверительного управления в предпринимательской деятельности?

27. Назовите основные предпринимательские договоры в сфере логистики и транспортной деятельности.

28. Каковы основные условия договора страхования предпринимательских рисков?

29. Назовите основные предпринимательские договоры в сфере финансовых рынков.

30. Какие виды договоров по передаче и использованию исключительных прав применяются в предпринимательской деятельности? Что понимается под франчайзингом?

31. Что представляет собой договор простого товарищества в целях извлечения прибыли?

Задания по комментированию норм права

1. Прокомментируйте норму п. 1 ст. 420 ГК РФ в соотношении с п. 1 ст. 2 ГК РФ.

2. Прокомментируйте норму п. 3 ст. 401 ГК РФ.

3. Дайте комментарий ст. 421 ГК РФ в соотношении со ст. 422 ГК РФ.

4. Прокомментируйте п. 2 ст. 425 ГК РФ.

5. Дайте комментарий ст. 426 ГК РФ.

6. Прокомментируйте статьи 428–429 ГК РФ.

7. Дайте комментарий ст. 445 ГК РФ.

8. Прокомментируйте статьи 310 и 450 ГК РФ. Каково их соотношение?

9. Дайте комментарий статье 561 ГК РФ.

10. Дайте комментарий статьям 526–527 ГК РФ.

11. Прокомментируйте статьи 539 и 548 ГК РФ.

12. Дайте комментарий статье 619ГК РФ в сравнении со ст. 310 и п.3 ст. 450 ГК РФ.

13. Дайте комментарий статье 750 ГК РФ.

14. Прокомментируйте статьи 785 и 801 ГК РФ.

15. Прокомментируйте статью 933 ГК РФ.

16. Прокомментируйте статьи 1027 и 1033 ГК РФ.

17. Прокомментируйте статьи 1041 и 1048 ГК РФ.

Задачи

1. ЗАО «Неон» заключило с производственной фирмой «ТП Универсал» договор на приобретение строительно-отделочных материалов (подвесной потолок, линолеум, двери, стеклянные перегородки и др.) для производства ремонта в своем офисе, используемом под салон красоты.

Является ли указанный договор на приобретение строительно-отделочных материалов предпринимательским договором?

Каковы цели заключения указанного договора?

2. Акционерное общество и Благотворительный фонд заключили договор о совместной деятельности по строительству офисного центра, помещения которого впоследствии предназначалось сдавать в аренду различным предприятиям.

Вправе ли акционерное общество и благотворительный фонд заключить указанный договор?

Может ли данный договор быть признан недействительным?

3. Между ООО и ЗАО был заключен договор поставки, по которому ООО было обязано уплатить ЗАО денежные средства за поставленный товар. Однако впоследствии стороны заключили соглашение, по которому ЗАО простило долг ООО в соответствии со ст. 415 ГК РФ.

Соответствует ли данное соглашение требованиям закона?

Каковы последствия заключения такого соглашения?

4. Промышленная фирма «Хобат» и ЗАО «Ермак» заключили договор поставки дверей, по которому Промышленная фирма приняла на себя обязательства изготовить и поставить товар в течение 20 календарных дней с даты получения предоплаты в размере 100 %. ЗАО «Ермак» исполнило свои платежные обязательства и уплатило указанную предоплату. Однако промышленная фирма «Хобат» не исполнила свои обязательства по поставке товара в установленный срок, ссылаясь на задержку поставки комплектующих материалов на таможне.

ЗАО «Ермак» обратилось в арбитражный суд с иском к фирме «Хобат» о взыскании неустойки за просрочку поставки товара, предусмотренной договором. Однако фирма «Хобат» иск не признала, сослалась на условие договора поставки, в соответствии с которым стороны несут ответственность в случае их вины.

Как должен быть решен данный спор?

Подлежат ли исковые требования ЗАО «Ермак»

удовлетворению?

Применима ли в данном случае норма п. 3 ст. 401 ГК РФ?

5. Между Акционерным обществом (арендодателем) и Производственным кооперативом (арендатором) был заключен договор аренды складского помещения. Однако в нарушение условия договора Арендатор систематически допускал просрочку внесения арендной платы.

Акционерное общество обратилось в арбитражный суд с иском о взыскании задолженности по арендной плате, договорной неустойки и о выселении арендатора из занимаемого помещения. Ответчик считал требование истца неправомерным, так как договор аренды, не будучи расторгнутым в судебном порядке, продолжает действовать.

В ходе судебного разбирательства установлено, что при заключении договора аренды по инициативе арендодателя в договор было включено условие, предусматривающее основание отказа арендодателя от исполнения договора в соответствии с пунктом 3 статьи 450 ГК РФ и ст. 310 ГК РФ. В качестве такого основания было определено однократное невнесение арендатором арендной платы в установленный договором срок.

По мнению ответчика, данное условие договора является ничтожным, поскольку по смыслу статьи 619 и пункта 2 статьи 450 ГК РФ те или иные нарушения договора одной из сторон могут являться основанием только для расторжения договора в судебном порядке по требованию другой стороны, но не для отказа последней от исполнения договора во внесудебном порядке.

Как должен быть решен данный спор?

Правомерны ли исковые требования арендодателя?

Является ли договор аренды расторгнутым в установленном порядке?

6. ООО «Тавр» обратилось в Арбитражный суд с иском к ООО «Левандек» о взыскании суммы агентского вознаграждения и расходов по агентскому договору, заключенному между истцом (агентом) и ответчиком (принципалом), который поручил агенту выполнять функции заказчика по строительству промышленного здания.

Как следует из материалов дела, между истцом и ответчиком заключен агентский договор, по условиям которого агент (ООО «Тавр»)принял на себя обязательства за вознаграждение совершить по поручению принципала (ООО «Левандек») и в его интересах юридические и иные действия (по выполнению функций заказчика по строительству) от своего имени, но за счет принципала либо от имени и за счет принципала. При этом в

соответствии с условиями договора агент должен самостоятельно осуществлять финансирование работ по строительству, а принципал обязался своевременно осуществлять авансирование расходов агента и должен выдать агенту доверенность для выполнения поручения по выполнению функций заказчика по строительству промышленного здания. Агент от имени принципала заключил договор генерального подряда с ООО «Тавр» как с подрядчиком, т. е. заключил данный договор сам с собой.

Как должен быть решен данный спор?

Подлежат ли требования истца удовлетворению?

Правомерны ли действия агента?

7. ООО «Электа» обратилось в арбитражный суд с иском к ЗАО «Экспериментальный завод медицинских препаратов» о взыскании убытков.

Суд установил, что между истцом и ответчиком был заключен договор о сотрудничестве и предоставлении статуса эксклюзивного дистрибьютора, по которому ЗАО «Экспериментальный завод медицинских препаратов» (продавец) предоставил ООО «Электа» (дилеру) статус официального эксклюзивного дистрибьютора на реализацию определенного медицинского препарата на территории Российской Федерации. Предметом данного договора является передача истцом ответчику исключительного права на реализацию указанного медицинского препарата.

При рассмотрении дела было установлено, что ЗАО «Экспериментальный завод медицинских препаратов» не обладает исключительными правами на указанный медицинский препарат. Ответчик не представил доказательства передачи ему прав на патент, в том числе исключительного права на реализацию препарата.

В связи с этим, ООО «Электа» (истец) полагает, что ответчик не вправе был выступать в договоре в качестве стороны, передающей исключительные права. Кроме того, договор не зарегистрирован в порядке, установленном ст. 1028 ГК РФ. По мнению истца, взаимоотношения сторон регулируются нормами главы 54 ГК РФ. В связи с этим, заключенный сторонами договор истец считает ничтожной сделкой в силу ст. 168 ГК РФ и просит взыскать с ответчика убытки.

Как должен быть решен данный спор?

Подлежат ли требования истца удовлетворению?

Какие нормы права подлежат применению?

Задания для внеаудиторной работы

Задания по обобщению судебной практики

1. Проанализируйте судебную практику разрешения споров, связанную с заключением публичного договора.
2. Обобщите судебную практику разрешения споров, связанную с заключением договоров присоединения в предпринимательских отношениях.
3. Обобщите судебную практику разрешения споров, связанную с заключением договоров в обязательном порядке.
4. Проанализируйте судебную практику разрешения споров, связанную с заключением предпринимательских договоров на торгах.
5. Проанализируйте практику разрешения споров, связанную с отношениями коммерческого представительства.
6. Обобщите судебную практику, связанную с дистрибьюторскими договорами.
7. Обобщите практику рассмотрения споров, связанную с применением п.3 ст. 401 ГК РФ в договорных обязательствах между предпринимателями.
8. Проанализируйте судебную практику по договорам коммерческой концессии.
9. Обобщите судебную практику по договорам страхования предпринимательских рисков.

Задания по составлению документов.

1. Составьте проект договора страхования, являющегося договором присоединения.
2. Составьте проект предварительного договора о заключении в будущем договора аренды нежилого помещения.
3. Составьте проект договора коммерческого представительства.
4. Составьте проект дистрибьюторского договора.
5. Составьте проекты договоров продажи и аренды предприятия.
6. Составьте проект договора строительного подряда.
7. Составьте проект агентского договора в предпринимательской деятельности.
8. Составьте проект договора складского хранения.
9. Составьте проект договора страхования предпринимательских рисков.
10. Составьте проект договора доверительного управления в предпринимательской деятельности.
11. Составьте проект договора коммерческой концессии
12. Составьте проект договора простого товарищества в целях извлечения прибыли.

Темы рефератов

1. Договор в сфере предпринимательской деятельности (предпринимательский договор): понятие и признаки.

2. Понятие и виды предпринимательских договоров.

3. Особенности заключения договоров в сфере предпринимательской деятельности.

4. Изменение и расторжение договоров в сфере предпринимательской деятельности.

5. Предпринимательские договоры по реализации товаров: понятие и общая характеристика.

6. Правовое регулирование договора поставки в предпринимательской деятельности.

7. Правовое регулирование дистрибьюторского договора в предпринимательской деятельности.

8. Правовое регулирование договора продажи предприятия.

9. Правовое регулирование договора поставки для государственных нужд.

10. Предпринимательские договоры на поставку (снабжение) электрической и тепловой энергией.

11. Предпринимательские договоры на поставку (снабжение) газом.

12. Предпринимательские договоры на поставку (снабжение) нефтью и нефтепродуктами.

13. Предпринимательские договоры аренды.

14. Договор аренды предприятия.

15. Договор финансовой аренды (лизинга) в предпринимательской деятельности.

16. Подрядные договоры в предпринимательской деятельности.

17. Договор строительного подряда в предпринимательской деятельности.

18. Предпринимательские договоры на осуществление посреднической деятельности.

19. Агентский договор в предпринимательстве.

20. Договор доверительного управления в предпринимательской деятельности.

21. Договоры перевозки в предпринимательстве.

22. Страхование предпринимательских рисков как вид предпринимательской деятельности.

23. Договор складского хранения.

24. Предпринимательские договоры по передаче и использованию исключительных прав.

25. Договор коммерческой концессии.

26. Кредитный договор в предпринимательской деятельности.

27. Фьючерсные и форвардные контракты в предпринимательской деятельности.

28. Правовое регулирование договора долевого участия в строительстве в сфере предпринимательства.

29. Правовое регулирование договора простого товарищества в предпринимательской деятельности.

Контрольные вопросы

1. На чем основано понятие договора в сфере предпринимательства?
2. Каковы особенности предпринимательских договоров?
3. В чем состоят повышенные требования к предпринимателям, являющимся сторонами предпринимательских договоров?
4. Какова роль рекламы в заключении предпринимательских договоров?
5. В чем заключается публичная оферта при заключении публичных договоров?
6. В каких случаях заключение предпринимательского договора является обязательным?
7. Что понимается под существенными изменениями обстоятельств как основаниями изменения и расторжения предпринимательских договоров?
8. Каковы основные виды предпринимательских договоров, направленных на реализацию (продажу) товаров?
9. Какие договоры в сфере предпринимательства связаны с осуществлением производственной деятельности?
10. Дайте характеристику предпринимательских договоров, направленных на оказание посреднических услуг.
11. Что представляет собой договор страхования предпринимательских рисков?
12. Какова цель заключения договора коммерческой концессии?
13. Назовите сферы предпринимательской деятельности, в которых используется договор простого товарищества.

Раздел V. Защита прав предпринимателей

Тема 30
Охрана и защита прав предпринимателей

Литература

Основная

1. Быков А. Г., Витрянский В. В. Предприниматель и арбитражный суд. М., 1992.
2. Гаджиев Г. А. Защита основных экономических прав и свобод предпринимателей за рубежом и в Российской Федерации. М., 1995.
3. Гаджиев Г. А. Конституционные принципы рыночной экономики (развитие основ гражданского права в решениях Конституционного Суда РФ). М., 2002.
3. Грибанов В. П. Пределы осуществления и защиты гражданских прав. М., 1972.
4. Дементьев О.М., Тихонова Е. В. Альтернативное разрешение споров: краткий аналитический очерк. М., 2010.
5. Защита прав и законных интересов предпринимателей: Учебник / Под ред. В. Ф. Попондопуло, В. Ф. Яковлевой. М., 2002.
6. Калашникова С. И. Медиация в сфере гражданской юрисдикции. М., 2011.
7. Курбатов А. Я. Защита прав и законных интересов в условиях «модернизации» правовой системы России. М., 2013.
8. Курбатов А. Я. Третейское (арбитражное) разбирательство в России: реалии и перспективы. М., 2014.
9. Тютин Д. В. Налоговый контроль, ответственность и защита прав налогоплательщиков. М., 2014.
10. Рожкова М. А. Юридические факты гражданского и процессуального права: соглашения о защите прав и процессуальные соглашения. М., 2010.
11. Свердлык Г. А., Страунинг Э. Л. Защита и самозащита гражданских прав: Учебное пособие. М., 2002.

Дополнительная

1. Гайдаенко Шер Н. И. Новый Примирительный регламент Международной торговой палаты: в ожидании спроса на медиацию // Журнал российского права. 2014. № 9.
2. Кирилловых А. А. Уполномоченный по правам предпринимателей: основы правового статуса в системе правозащитных институтов // Законодательство и экономика. 2013. № 11.

3. Нешатаева Т. Н. К вопросу о создании Евразийского союза: интеграция и наднационализм // Закон. 2014. № 6.

4. Мохов А. А. Институт Уполномоченного по правам предпринимателей в России // Предпринимательское право. Приложение «Бизнес и право в России и за рубежом». 2012. № 4.

5. Полякова О. Н. Защита прав субъектов предпринимательства: совершенствование системы // Налоговая проверка. 2010 г. № 3.

6. Рожкова М. А. Правила оформления, предъявления и рассмотрения претензий. М., 2010.

7. Скуратовская М. О перспективах развития российского нотариата и совершенствовании законодательства // Законы России: опыт, анализ, практика. 2013. № 6.

8. Тютин Д. В. Налоговый контроль, ответственность и защита прав налогоплательщиков. М., 2014.

Нормативные акты

1. Арбитражный процессуальный кодекс РФ.

2. Гражданский кодекс РФ.

3. Закон РФ от 7 июля 1993 г. № 5338-1 «О Международном коммерческом арбитраже».

4. Основы законодательства РФ о нотариате от 11 февраля 1993 г. № 4462-1.

5. Федеральный конституционный закон от 21 июля 1994 г. № 1-ФКЗ «О Конституционном Суде Российской Федерации».

6. Федеральный конституционный закон от 28 апреля 1995 г. № 1-ФКЗ» Об арбитражных судах в Российской Федерации».

7. Федеральный закон от 24 июля 2002 г. № 102-ФЗ «О третейских судах в Российской Федерации».

8. Федеральный закон от 26 декабря 2008 г. № 294-ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля».

9. Федеральный закон от 27 июля 2010 г. № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)».

10. Федеральный закон от 7 мая 2013 г. № 78-ФЗ «Об уполномоченных по защите прав предпринимателей в Российской Федерации».

11. Постановление Правительства РФ от 16 июля 2009 г. № 584 «Об уведомительном порядке начала осуществления отдельных видов предпринимательской деятельности».

Судебная практика

1. Постановление Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного суда РФ от 18 августа 1992 г. № 12/12 «О некоторых вопросах подведомственности дел судам и арбитражным судам»

2. Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 15 января 2013 г. № 153 «Обзор судебной практики по некоторым вопросам защиты прав собственника от нарушений, не связанных с лишением владения»

3. Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 18 июля 2014 г. № 50 «О примирении сторон в арбитражном процессе»

Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения

1. Каково соотношение понятий «охрана права» и «защита права»?

2. Дайте определение и раскройте содержание права на защиту.

3. В каких формах осуществляется защита прав и законных интересов предпринимателей?

4. Каковы конституционные гарантии защиты прав и интересов предпринимателей?

5. Дайте определение способам защиты прав предпринимателей.

6. В правовой науке существуют неоднозначные мнения относительно признания самозащиты в качестве одного из способов защиты прав предпринимателей. Вместе с тем, по словам К. К. Лебедева, положения ст. 14 ГК РФ являются нормативным правовым основанием для самозащиты предпринимателя в процессе осуществления им предпринимательской деятельности в любых ситуациях, а не только тогда, когда его права и интересы уже нарушены, и ему причиняется вред[132]. Какова ваша позиция по данному вопросу?

7. В правовой доктрине общепризнано, что Конституционный Суд РФ расширяет возможности судебной защиты прав и интересов предпринимателей. Обоснуйте данный тезис.

8. Каковы критерии разграничения подведомственности дел с участием предпринимателей между арбитражными судами и судами общей юрисдикции?

9. В судебной практике нередки случаи, когда арбитражный суд после начала рассмотрения дела приходит к выводу о том, что спор должен быть рассмотрен в ином процессуальном

порядке. Вправе ли истец изменить данный порядок?

10. При защите прав предпринимателей актуальной является проблема выбора надлежащего способа защиты. Как известно, в ГК РФ традиционно выделяются способы защиты обязательственных прав, и отдельно осуществляется правовое регулирование защиты вещных прав, которому посвящена специальная гл. 20 «Защита права собственности и других вещных прав» (ст. 301–306). Поскольку обязательственные правоотношения зачастую возникают по поводу имущества, возникает резонный вопрос: применимы ли к обязательствам в случае их нарушения вещно-правовые способы защиты?

11. При определении компетенции суда, полномочного рассматривать и разрешать спор с участием иностранных юридических лиц, наряду с другими аспектами необходимо учитывать наличие арбитражного соглашения или оговорки. Одним из основных является вопрос о возможности правопреемства в порядке цессии в отношении арбитражной оговорки без согласия другой стороны.

Подобный подход позволял бы кредитору произвольно отступать от арбитражного соглашения путем уступки требования третьему лицу, которое получало бы право обращаться с иском в государственный суд. Однако цессия не новирует обязательство само по себе, т. к. все условия внешнеторгового контракта сохраняют свою силу в том виде, в котором они существовали между первоначальным кредитором и должником к моменту перехода права (ст. 384 ГК РФ).

Многие внешнеторговые контракты содержат оговорку о невозможности передачи прав и обязанностей по контракту без согласия другой стороны. Представляется, что такое условие можно распространить и на арбитражное соглашение, при всем его автономном характере, как отражающее простую идею – невозможность произвольной смены контрагентов. Применительно к цессии согласия должника не требуется, если иное не предусмотрено законом или договором.

Анализируя данную проблему, О. Н. Астанина приходит к выводу о том, что «…принимая во внимание характер арбитражного соглашения и его соотношение с основным контрактом, было бы нелогично распространять режим цессии, касающийся отдельных материальных прав (требований), на самостоятельное соглашение со своим собственным предметом, т. к., во-первых, арбитражная оговорка – это особая норма в контракте, во-вторых, не может возникнуть ситуация, при которой конкретная сторона имеет единственное право обратиться в конкретный третейский суд при отсутствии других

прав, а другая – в случае такого обращения обязана принять участие в рассмотрении дела в нем»[133].

Какова ваша позиция по данной проблеме?

12. При анализе судебной практики рассмотрения арбитражными судами дел об установлении фактов, имеющих юридическое значение, прежде всего необходимо обратить внимание на критерии, определяющие круг юридических фактов, подлежащих установлению арбитражным судом.

В первую очередь, заявитель должен доказать, что факт, об установлении которого заявлено требование, порождает юридические последствия в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, и отсутствует возможность получить или восстановить удостоверяющие факт документы.

Вторым критерием является отсутствие связи между установлением юридического факта и необходимостью одновременного разрешения спора о праве, подведомственного арбитражному суду.

Исходя из положений главы 27 АПК РФ, в рамках особого производства не может быть установлен факт принадлежности имущества на праве собственности. Позиция ВАС РФ по данному вопросу выражалась в следующем: в порядке особого производства не может быть рассмотрено заявление об установлении какого-либо права[134]. Соответственно, обращаясь с заявлением об установлении факта, нельзя допустить, чтобы данное заявление вытекало из спора о праве и было направлено именно на установление наличия или отсутствия какого-либо права, а не юридического факта. В противном случае подобное заявление будет оставлено без рассмотрения.

Существует мнение, что установление факта, имеющего юридическое значение, может быть вызвано необходимостью будущего разрешения спора о праве и что такой юридический факт арбитражный суд не должен рассматривать в порядке особого производства[135]. Однако, по мнению М. Вербицкого, «… отсутствие спора о праве непосредственно при рассмотрении судом дела особого производства является достаточным основанием при прочих достаточных обстоятельствах для беспрепятственного рассмотрения и удовлетворения заявления об установлении факта, имеющего юридическое значение. Возможность использования установленного юридического факта в дальнейшем для защиты законных прав заявителя не является препятствием для установления такого факта»[136].

Какова ваша позиция по данному вопросу?

13. Какова роль третейских судов в защите прав и интересов предпринимателей?

14. Взыскание задолженности по совершенным нотариусом исполнительным надписям является упрощенным порядком по сравнению с судебным или арбитражным.

Исполнительная надпись обладает силой исполнительного листа, и взыскание по ней осуществляется по правилам, установленным для исполнения судебных решений. Вместе с тем в последнее время вопрос о возможности оформления исполнительных надписей является одним из актуальных. Исполнительные надписи не принимаются к исполнению судебными приставами по мотиву того, что процедура их совершения является нарушением ч. 3 ст. 35 Конституции РФ, согласно которой никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда. Какова ваша позиция в отношении данной проблемы?

15. Каковы средства и способы нотариальной защиты прав и интересов предпринимателей?

16. В юридической литературе к альтернативным формам разрешения экономических споров относят претензионный порядок урегулирования конфликтов или претензионное производство. Кроме того, законодатель использует также понятие «досудебный порядок урегулирования спора». Каково, на ваш взгляд, соотношение данных понятий?

17. Кто вправе выступать в качестве медиатора в примирительных процедурах?

18. В связи с широким применением медиации в юридической практике многих зарубежных государств, активным применением ее в международном обороте предлагается заменить термин «альтернативное разрешение споров» на другие: «additional dispute resolution» («дополнительная» (к судебной) система разрешения спора); «amicable dispute resolution» (дружественное урегулирование конфликтов); «accelerated dispute resolution» (ускоренное урегулирование споров); «appropriate dispute resolution» (надлежащее разрешение споров); «better dispute resolution» (лучшее разрешение споров); «innovative dispute resolution» (инновационное разрешение споров); «effective dispute resolution» (эффективное разрешение споров); «primary dispute resolution» (основной способ разрешения споров)[137].

Исходя из этого, отдельными специалистами предлагается отказаться от использования прилагательного «альтернативные» и рассматривать всю совокупность способов разрешения (урегулирования) споров в качестве единой системы[138].

Оправдан ли, на ваш взгляд, подобный подход?

19. Как, на ваш взгляд, повлияло объединение Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации и Верховного Суда

Российской Федерации на эффективность судебной защиты прав предпринимателей?

20. Проанализируйте правовой статус бизнес-омбудсмена. Насколько эффективным является данный институт с точки зрения защиты прав предпринимателей? Ответ обоснуйте.

Задания по комментированию норм права

1. Согласно ст. 2 АПК заинтересованное лицо вправе обратиться в арбитражный суд за защитой своих нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов. Кто понимается под заинтересованным лицом? Прокомментируйте соответствующие положения.

2. Согласно п. 2 ст. 22 ГПК РФ в судах общей юрисдикции рассматриваются споры с участием иностранных организаций и организаций с иностранными инвестициями в порядке, предусмотренном гражданским процессуальным законодательством. В то же время данные споры могут быть переданы также на рассмотрение арбитражного суда при наличии межгосударственного соглашения или соглашения сторон (п. 5 ст. 27 АПК РФ). Каким образом может быть устранена на практике данная несогласованность?

3. Поскольку производство по делам о несостоятельности подчиняется общим положениям АПК РФ, на него распространяются и общие принципы, в том числе и принцип диспозитивности. Одно из проявлений данного принципа – предусмотренное ст. 49 АПК РФ право истца изменить основание и предмет иска, увеличить или уменьшить размер исковых требований. К этому праву, как показывает практика, нередко прибегают кредиторы при установлении размера их требований в процедурах банкротства.

В связи с этим возникает вопрос, не вступает ли положение ст. 49 АПК РФ в противоречие с нормами Закона о банкротстве, предусматривающими порядок установления требований кредиторов. Прокомментируйте данные положения.

4. Согласно п. 5 ст. 4 АПК РФ если федеральным законом или договором для определенной категории споров установлен досудебный порядок их урегулирования, спор может быть передан на рассмотрение арбитражного суда лишь после соблюдения такого порядка.

Является ли досудебный порядок обязательным для сторон, если он предусмотрен положениями, правилами и другими подзаконными актами? Обоснуйте свой ответ, основываясь на комментарии соответствующих положений.

Задачи

1. Президиум ВАС РФ рассматривал ситуацию, когда налоговая инспекция пыталась довзыскать налоги с индивидуального предпринимателя, который к моменту вынесения инспекцией решения уже утратил статус предпринимателя. Нижестоящие суды отказали инспекции в удовлетворении иска, считая, что дело не подлежит рассмотрению в арбитражном суде.

Какова позиция Пленума Верховного Суда РФ в отношении споров с участием лиц, утративших статус индивидуального предпринимателя?

2. Юридическое лицо «А» состояло из двух участников, один из которых впоследствии принял решение продать принадлежащую ему долю в уставном капитале другому участнику. Поскольку им принадлежало по 50 % уставного капитала, в результате этой сделки второй участник получил 100 % уставного капитала. Желая сократить налоговое бремя, вышедший участник попросил второго оформить договоры купли-продажи по номинальной стоимости долей. При этом договоры были дополнены соглашениями, отражающими подлинную стоимость долей. Через некоторое время вышедший участник «потерял» дополнительные соглашения к договору и обратился в суд с иском о признании сделки недействительной, как совершенной под влиянием заблуждения относительно цены. В иске он утверждал, что получил от второго участника только номинальную стоимость долей.

Следует ли к «участникам» относить бывших участников, т. е. лиц, которые уже произвели отчуждение принадлежащих им акций или долей в уставном капитале хозяйственного общества?

Как, по вашему мнению, будет разрешен данный спор?

3. Конкурсный управляющий АО обратился в суд с иском об истребовании из чужого незаконного владения объектов недвижимости. Решением суда в удовлетворении исковых требований отказано, а в апелляционной инстанции дело не рассматривалось. Решением суда АО признано несостоятельным (банкротом), и в отношении него открыто конкурсное производство. Конкурсный управляющий на основании свидетельства о праве собственности пришел к выводу о том, что в собственности АО имеются спорные объекты недвижимости. Указанное имущество помимо воли истца перешло в собственность ООО. В свою очередь, ответчиком в суд представлено свидетельство о праве собственности, которым подтверждается, что право собственности на указанные в иске

объекты зарегистрировано за ООО. Из материалов дела видно, что отсутствовало нотариальное удостоверение сделки, в результате которой спорное имущество перешло к ООО, хотя стороны в письменной форме договорились оформить ее нотариально.

Какое решение должен принять, по вашему мнению, суд кассационной инстанции?

4. ООО «А» и ООО «Б» обратились в арбитражный суд с заявлением о признании недействительным предписания Регионального отделения Федеральной службы по финансовым рынкам, на основании которого ответчиком был наложен арест на счет ООО «Б» в реестре эмитента ОАО «Полюс». В обоснование своих требований заявители ссылались на то, что ООО «Б» приобрело на законных основаниях акции ОАО «Полюс» и Российского фонда федерального имущества путем покупки по предложению с публичным объявлением цены. Впоследствии ООО «Б» продало ООО «А» вышеуказанные акции. Однако в связи с предписанием ООО «Б» не могло исполнить условия договора купли-продажи акций, поскольку указанное предписание препятствовало списанию акций со счета ООО «Б» на счет ООО «А», что нарушало права истца на управление обществом. Арбитражный суд отказал в удовлетворении заявления ООО «А» и ООО «Б» о признании предписания незаконным, однако впоследствии суд апелляционной инстанции отменил данное решение.

Чье решение, на ваш взгляд, является обоснованным?

Что является предметом заявленного по данному делу иска?

При наличии каких условий ненормативный акт государственного органа признается недействительным?

5. По одному из дел юридическое лицо обратилось в арбитражный суд с иском к редакции средства массовой информации о возмещении убытков, вызванных распространением сведений, не соответствующих действительности. Арбитражный суд в удовлетворении исковых требований отказал, сославшись на то, что юридическое лицо, в отношении которого распространены сведения, не вправе требовать возмещения убытков, причиненных их распространением, поскольку в исковом заявлении не поставлен вопрос об опровержении таких сведений.

Правильно ли, на ваш взгляд, была разрешена данная спорная ситуация?

6. АО обратилось в Арбитражный суд с иском к ОАО «Российские железные дороги» о восстановлении на лицевом счете излишне уплаченного тарифа. При расчетах за спорную

перевозку ОАО «Российские железные дороги» необоснованно применило тарифы, взимаемые за международные перевозки. Спорные денежные средства были списаны с лицевого счета в 2006 г. С иском АО обратилось в 2009 г. Удовлетворяя иск, суд исходил из того, что спор вытекает не из перевозки, обязательство ответчика возникло из неосновательного обогащения, а потому подлежит применению общий срок исковой давности. Впоследствии постановлением апелляционного суда решение было оставлено без изменения. Доводы ответчика о несоблюдении претензионного порядка и пропуска срока исковой давности признаны судами необоснованными.

На принятые акты ОАО «Российские железные дороги» была подана кассационная жалоба.

Дайте правовую оценку принятым актам.

Каким образом должна быть разрешена указанная спорная ситуация?

Письменные задания

1. Проведите сравнительный анализ:

а) досудебного порядка урегулирования спора и медиации;

б) альтернативных способов разрешения споров за рубежом (в одной из зарубежных стран) и в РФ.

Результаты сравнения оформите в виде таблицы.

2. Проанализируйте эволюцию альтернативных способов защиты прав предпринимателей в Российской Федерации.

Тест

Выберите один или несколько правильных ответов:

1. Право на защиту представляет собой:

а) предоставленную управомоченному лицу возможность применения мер правоохранительного характера для восстановления нарушенного или оспариваемого права;

б) установленную законом возможность применения превентивных мер правоохранительного характера;

в) комплекс мер государственного принуждения, которыми управомоченное лицо может воспользоваться, если его самостоятельные действия не приведут к нужному результату.

2. Экономический спор – это:

а) спор, возникающий из гражданских и иных правоотношений, связанных с осуществлением экономической деятельности юридическими и физическими лицами;

б) спор, возникающий из правоотношений, связанных с осуществлением предпринимательской деятельности юридическими лицами и гражданами;

в) спор, возникающий из гражданских и иных правоотношений, связанных с осуществлением

предпринимательской и иной экономической деятельности юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями, а в случаях, предусмотренных законом, – другими организациями и гражданами.

3. В рамках судебной защиты органами, обеспечивающими восстановление нарушенного или оспоренного права, являются:

а) арбитражные суды;

б) третейские суды;

в) суды общей юрисдикции;

г) мировые суды.

4. Конституционные жалобы на нарушение конституционных прав и свобод граждан могут быть поданы:

а) физическими лицами;

б) физическими и юридическими лицами;

в) юридическими лицами;

г) государственными органами.

5. Жалоба на несоответствие Конституции РФ федерального закона или законов субъектов РФ может быть подана лишь в случае, если:

а) на этом законе основаны вступившие в законную силу решения суда или иного государственного органа, а также должностного лица, нарушающие конституционные права заявителя;

б) на этом законе основаны вступившие в законную силу решения суда или иного государственного органа, а также должностного лица, нарушающие конституционные права граждан;

в) на этом законе основаны вступившие в законную силу решения суда, нарушающие конституционные права заявителя.

6. Исполнительная надпись нотариуса представляет собой:

а) распоряжение нотариуса о взыскании с должника причитающейся суммы денег или какого-либо имущества, когда обязанность должника с бесспорностью вытекает из представленного документа;

б) любое распоряжение нотариуса, основанное на представленном документе;

в) принятие в депозит денежных сумм и ценных бумаг должника, предназначенных для передачи кредитору.

7. Возможность передачи на рассмотрение третейского суда предусмотрена для спора:

а) экономического;

б) вытекающего из гражданских правоотношений;

в) вытекающего из предпринимательской деятельности;

г) вытекающего из гражданских и административных

правоотношений.

8. Передача сторонами спора на рассмотрение третейского суда может быть осуществлена следующими способами:

а) заключением отдельного соглашения о передаче спора на разрешение третейского суда;

б) в соответствии с положениями закона;

в) на основе вступившего в силу решения арбитражного суда;

г) включением в договор, на основе которого строятся отношения между сторонами, специальной третейской оговорки.

9. Институционные третейские суды представляют собой:

а) постоянно действующие третейские суды, функционирующие как органы, к услугам которых можно прибегать систематически;

б) суды, создаваемые сторонами для разрешения конкретного спора;

в) суды, создаваемые для разрешения международных экономических споров.

10. Досудебный порядок урегулирования спора – это:

а) предусмотренный для всех категорий споров порядок досудебного предъявления потерпевшей стороной претензии к нарушителю;

б) предусмотренный федеральным законом или договором для отдельных категорий споров порядок досудебного предъявления потерпевшей стороной претензии к нарушителю;

в) предусмотренный договором для всех категорий споров порядок досудебного предъявления потерпевшей стороной претензии к нарушителю;

г) предусмотренный федеральным законом для отдельных категорий споров порядок досудебного предъявления потерпевшей стороной претензии к нарушителю.

11. Иски о возмещении убытков, связанных с распространением сведений, не соответствующих действительности, рассматриваются арбитражным судом:

а) при наличии в них требования об опровержении;

б) при отсутствии в них требования об опровержении;

в) если это установлено законом.

12. Решение третейского суда исполняется:

а) по истечении 10 дней с даты его принятия;

б) в установленный решением срок;

в) с даты вступления решения в юридическую силу;

г) на основании исполнительного листа.

13. Споры о разногласиях при заключении договора могут быть переданы на рассмотрение арбитражного суда в случаях:

а) если заключение договора предусмотрено законом;

б) если между сторонами имеются сложившиеся хозяйственные связи;

в) если имеется соглашение сторон о передаче разногласий по договору на разрешение арбитражного суда.

14. Иски организаций и граждан-предпринимателей о защите чести, достоинства и деловой репутации рассматриваются:

а) судами общей юрисдикции;

б) арбитражными судами;

в) третейскими судами;

г) судами общей юрисдикции и арбитражными судами.

15. Мировое соглашение может быть заключено:

а) только между всеми участниками судебного процесса;

б) между отдельными истцами и ответчиками;

в) в том числе и с лицами, не участвующими в судебном процессе;

г) между всеми участниками судебного процесса или между отдельными истцами и ответчиками.

16. Судья в отношении мирового соглашения не может:

а) утверждать в части;

б) предлагать исключить положения;

в) изменять по своему усмотрению положения, противоречащие закону или нарушающие права других лиц.

Задания для внеаудиторной работы

Правовые заключения

1. В арбитражный суд обратилось ООО с иском к АО о признании права собственности на нежилое помещение. Сформулируйте рекомендации по поведению ООО в данной ситуации.

2. Кредитор отказывается принять исполнение должника по договору в денежной форме. Выработайте алгоритм поведения должника в данной ситуации с точки зрения использования возможностей внесудебных форм защиты прав предпринимателей.

Задания по обобщению судебной практики

1. Обобщите практику МКАС относительно злоупотребления сторонами правом в спорах, связанных с договорами международной купли-продажи товаров.

2. Выявите особенности и обобщите арбитражную практику при защите предпринимательских прав по спорам, вытекающим из договорных отношений:

а) о разногласиях при заключении договоров;

б) об изменении условий и о расторжении договоров.

3. Обобщите практику по рассмотрению арбитражными судами споров о защите права собственности:

а) о признании права собственности;

б) о нарушении прав собственника или иного законного владельца, не связанном с лишением владения.

4. Определите особенности рассмотрения споров, связанных с защитой чести, достоинства и деловой репутации предпринимателей, на основе обобщения арбитражной практики.

5. Обобщите практику рассмотрения споров о признании недействительными ненормативных актов государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов и должностных лиц, затрагивающих права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Задания по составлению документов

1. Сформулируйте рекомендации по составлению искового заявления по спорам:

а) о защите права собственности;

б) связанным с защитой чести, достоинства и деловой репутации;

в) вытекающим из отношений с государственными и иными органами;

г) об установлении фактов, имеющих юридическое значение;

д) вытекающим из договорных отношений;

е) с участием иностранных организаций и организаций с иностранными инвестициями.

2. Составьте пророгационное соглашение.

3. Подготовьте проект третейского соглашения о передаче спора на рассмотрение третейскому суду.

4. Подготовьте проект претензии, возникающей из-за нарушений условий договора поставки, перевозки, подряда.

5. Подготовьте проект мирового соглашения с государственным органом по вопросу налогового спора.

Работа с иностранными источниками

1. Ознакомьтесь с приведенным ниже описанием эволюции подхода к медиации в английских судах. Прокомментируйте, является ли обязательным предоставление на усмотрение суда решение вопроса о необходимости разрешения спора внесудебными способами (в частности, с помощью медиации), если сами стороны такого желания не изъявляют.

«The rule against court-ordered mediation was set out by Dyson LJ and Ward LJ himself in *Halsey*[139] in the following terms:

«It seems to us that to oblige truly unwilling parties to refer their disputes to mediation would be to impose an unacceptable obstruction on

their right of access to the court…»

Delivering his judgment in *Wright*[140], Ward LJ noted that in *Halsey* he had been persuaded by the argument that to order parties to mediate would fall foul of the right to a fair trial enshrined in Article 6 of the European Convention on Human Rights. In *Wright,* Ward LJ suggests that he may have been wrong to decide this point as he did in *Halsey* and rhetorically questions whether forcing the parties to go through an additional step before gaining access to court would in fact be an *«unacceptable obstruction».* Whilst he declines to answer this question, since the point was not before the court in *Wright,* he suggests that a *«bold judge»* may wish to accede to an invitation to rule on this question, in order that the Court of Appeal may revisit this aspect of *Halsey* in the light of developments in mediation practice over the last decade. Ward LJ also suggests in *Wright* that CPR 26.4(2)(b) (which allows a court at the allocation stage to stay proceedings of its own initiative in order for the parties to attempt ADR), might permit the court *at any time* to direct a stay for mediation to be attempted with the warning of adverse cost consequences for unreasonably refusing to attempt ADR» [141].

2. Ниже описаны «альтернативные» способы защиты прав, используемые в Великобритании помимо медиации. Какие вам известны «альтернативные» способы защиты прав, используемые в других странах (например, в странах Евросоюза, ЕврАзЭС и т. д.)?

«Conciliation

Conciliation is similar to mediation except that the neutral party actively helps the parties settle the dispute, for example, by suggesting settlement options. The term is widely used to describe the facilitated settlement discussions common in the employment arena.

Early Neutral Evaluation

The parties obtain from a neutral third party a nonbinding opinion regarding the likely outcome of the dispute if it were to proceed to trial. The rationale is that, armed with the opinion, the parties will be able to negotiate an outcome, with or without the assistance of a third party. Alternatively, they can settle the dispute on the basis of the evaluation provided. The Commercial Court and the Technology and Construction Court have schemes facilitating early neutral evaluation.

Expert Determination

This is an informal process by which the parties appoint an expert, who then gives a final and binding decision, usually on a limited technical issue.

Judicial Appraisal

Schemes are available whereby former judges and senior counsel are available to give preliminary advice on their views of the legal

position in a dispute following representations from both parties. It is up to the parties to agree whether this opinion is to be binding or not.

Expert Appraisal

This involves the parties to a dispute jointly putting their case to an independent expert for review. The expert can be legally or technically qualified. Once the expert has given his views, the parties meet – usually at a senior level – to discuss the expert's opinion and to try to settle the case.

Adjudication

Adjudication is a well-established method of dispute resolution in the construction industry – parties to certain construction contracts have a statutory right to refer disputes to adjudication. An adjudicator usually provides a decision on disputes as they arise during the course of a contract. Typically, the decision of an adjudicator has interim binding effect,

i. e. the decision is binding, pending the parties' agreement altering its effect or a reference of a dispute to arbitration or litigation for final determination.

'Med-Arb'

Initially, the parties submit their dispute to mediation. If no agreement is reached, the parties refer the matter to arbitration. The arbitrator may be the same person who has been acting as the mediator. This saves costs because the arbitrator already knows the facts of the case. However, there is a risk that, during the mediation, the parties will have given the arbitrator confidential information relating to their case.

Mini-Trial or Executive Tribunal

The parties present their case (in the form of timelimited submissions) to a panel comprising senior executives (one from each party) with authority to settle, and an independent chairperson. The panel then retires to discuss the dispute and the chairperson normally acts as a mediator between the senior executives. Unless the parties request, the chairperson does not make a binding determination. The entire process is private, confidential and without prejudice.

Final Offer Arbitration

The parties submit an offer of the terms on which they are prepared to settle to a neutral third party. The neutral third party then chooses one of the parties' offers. Neither party should make an unrealistic offer because that might result in the neutral choosing the opponent's offer.

Dispute Review Board

A panel (usually of three neutrals) is appointed at the start of a construction project. The panel visits the site of the project a few times a year, and deals with disputes by providing an interim binding

decision. The parties can challenge board decisions via arbitration or litigation. The board can have a preventative effect on disputes. DRBs are often used for large scale construction projects, for example construction of the Olympic Stadium»[142].

Темы рефератов

1. Защита прав предпринимателей: правовые формы и способы.
2. Конституционные гарантии защиты прав предпринимателей.
3. Конституционный Суд РФ и защита прав предпринимателей.
4. Экономический спор: понятие, участники, содержание.
5. Особенности защиты прав предпринимателей в судах общей юрисдикции.
6. Нотариальная защита: понятие, правовые средства.
7. Особенности защиты прав предпринимателей в третейских судах.
8. Развитие «альтернативных» способов защиты прав предпринимателей в Российской Федерации.

Темы эссе

1. Законодательное решение об отнесении третейских судов к органам, уполномоченным осуществлять защиту нарушенных и оспоренных гражданских прав, породило дискуссию относительно проблемы соотношения компетенции государственных судов и третейских судов в РФ. Выразите свое мнение по данной проблеме.
2. В соответствии с положениями законодательства РФ признание и приведение в исполнение решений иностранных судов на территории РФ (выдача экзекватуры) при отсутствии международных договоров осуществляется на началах взаимности, если иное не предусмотрено федеральным законом. Сформулируйте свою точку зрения относительно вопроса о том, в какой степени указанное положение обеспечивает эффективность применения данного института на территории РФ.

Контрольные вопросы

1. Что такое экономический спор?
2. Перечислите способы защиты прав предпринимателей.
3. В каких формах осуществляется защита прав и интересов предпринимателей?
4. Каким образом осуществляется защита прав предпринимателей в рамках конституционного судопроизводства?

5. Каковы критерии разграничения подведомственности дел с участием предпринимателей между арбитражными судами и судами общей юрисдикции?

6. Каковы особенности рассмотрения споров с участием иностранных организаций и организаций с иностранными инвестициями?

7. Что такое пророгационное соглашение?

8. Перечислите особенности защиты предпринимательских прав по спорам, вытекающим из договорных отношений.

9. Каков порядок рассмотрения дел по спорам, связанным с защитой чести, достоинства и деловой репутации?

10. Каковы особенности нотариальной формы защиты прав и интересов предпринимателей?

11. Что такое исполнительная надпись нотариуса?

12. Какими способами может быть осуществлена передача сторонами спора на рассмотрение третейского суда?

13. Что такое «третейская» оговорка?

14. Каков порядок исполнения решений третейского суда?

15. Для каких категорий споров предусмотрен досудебный (претензионный) порядок их урегулирования?

16. На какой стадии судопроизводства стороны могут обратиться к примирительным процедурам?

17. Какие последствия наступают для сторон, которые обращаются к примирительной процедуре исключительно для затягивания судебного спора?

Тема 31
Правовая работа в сфере предпринимательства

Литература

Основная

1. Ахметшин И. Зачем нужен комплайенс // Корпоративный юрист. 2008. № 7.

2. Бондаренко Ю. Эффективное управление compliance-рисками: системный подход и критический анализ // Корпоративный юрист. 2008. № 6.

3. Грибанов В. П. Осуществление и защита гражданских прав. М. 2001.

4. Лебедев К. К. Правовое обслуживание бизнеса (корпоративный юрист). М. 2001.

5. Молотников А. Е. Особенности управления компанией после совершения сделки слияния и поглощения: юридические аспекты. М. 2007.

6. Постникова А. Консолидация юридической службы холдинга как способ оптимизации правовой работы и элемент реструктуризации бизнеса // Корпоративный юрист. 2009. № 10.

7. Филиппова С. Ю., Цветков И. В. Организация правовой работы (в помощь корпоративному юристу). М., 2014.

8. Филиппова С. Ю. Альтернативные способы разрешения споров между субъектами предпринимательской деятельности (в соавторстве с С. С. Сулакшиным, Е. Э. Буяновой, В. В. Кулаковым, М. Ю. Погорелко, В. С. Толстых). М.: Научный эксперт. 2013.

9. Филиппова С. Ю., Шиткина И. С. Особенности недействительности сделок, совершаемых с участием корпораций // Хозяйство и право. 2014. № 11.

10. Шиткина И. С. Правовое обслуживание бизнеса: идеология и практика // Корпоративный юрист. 2008. № 3.

11. Шиткина И. С. Организация правового обеспечения предпринимательской деятельности: теория и практика // Предпринимательское право. 2009. № 3.

12. Настольная книга руководителя организации: правовые основы под ред Шиткиной И. С. М., Юстицинформ. 2015 г.

Дополнительная

1. Данилин О., Пустовалова Е. Юридическая функция в корпорации: взгляд через призму риск-менеджмента // Корпоративный юрист. 2008. № 1.

2. Колесова Е. Формирование юридической службы многопрофильной организации// Корпоративный юрист. 2007. № 8.

3. Мосягин А. Управление правовым риском в кредитной организации // Корпоративный юрист. 2008. № 5.

4. Олефир К. Семь принципов построения успешного юридического департамента // Корпоративный юрист. 2006. № 10.

5. Орлов К. Юридический отдел: роль в бизнесе и некоторые аспекты организации // Корпоративный юрист. 2007. № 4.

6. Тихонов Д. Н. Правовая работа на 100 %. Эффективное юридическое сопровождение бизнеса. М. 2006.

7. Филиппова С. Ю. Понятие правовой деятельности и методология ее исследования // Сборник научных трудов преподавателей, аспирантов, студентов и молодых ученых: материалы межвузовской научно-практической конференции «Актуальные социально-экономические и правовые проблемы России». – М.: МФЮА. 2011.

8. Шишаков А. Корпоративный риск-менеджмент. Азбука для юриста // Корпоративный юрист. 2008. № 7.

Нормативные акты

1. «Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая)» от 30 ноября 1994 года № 51-ФЗ // СЗ РФ.1994. № 32. Ст. 3301.

2. Налоговый кодекс Российской Федерации (часть первая) от 31 июля 1998 года № 146-ФЗ // СЗ РФ. 1998.

3. Федеральный закон от 26 декабря 1995 года № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» // СЗ РФ. 1996. № 1. Ст. 1.

4. Федеральный закон от 8 февраля 1998 года № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» // СЗ РФ. 1998. № 7. Ст. 785.

5. Федеральный закон от 26 июля 2006 г.№ 135-ФЗ «О защите конкуренции» // СЗ РФ. 2006. № 31 (ч. 1). Ст. 3434.

6. Федеральный закон от 31 мая 2002 г. № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» // СЗ РФ. 2002. № 23. Ст. 2102.

7. Федеральный закон от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и 11 индивидуальных предпринимателей» (с изм. и МОП.) // СЗ РФ. 2001. № 33. ч. 1. Ст. 3431.

8. Федеральный закон от 21 июля 1997 г. № 122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и

сделок с ним» // СЗ РФ. 1997. № 30. Ст. 3594.

Судебная практика

1. Постановление Пленума Верховного суда РФ от 23 июня 2015 г. № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации».

2. Постановления Пленума ВАС РФ от 18.11.2003 № 19 «О некоторых вопросах применения Федерального закона «Об акционерных обществах».

3. Постановление Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 9 декабря 1999 г. № 90/14 «О некоторых вопросах применения Федерального закона «Об обществах с ограниченной ответственностью».

4. Постановление Пленума Верховного суда РФ от 24 февраля 2005 г. № 3 «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц».

5. Постановление Пленума ВАС РФ № 62 от 30 июля 2013 года» О некоторых вопросах возмещения убытков лицами, входящими в состав органов юридического лица».

Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения

1. Каковы основные цели правового обеспечения предпринимательской деятельности? Является ли, с вашей точки зрения, целью юриста коммерческой организации обеспечивать неуклонное соблюдение законности в ее деятельности? Обоснуйте свой ответ.

2. В общественном и профессиональном сообществах давно обсуждается идея о том, что представительствовать в судебных инстанциях должны только адвокаты. Юристы организаций смогут оказывать правовую помощь только своим работодателям. Выскажите свое мнение по этому поводу.

3. В современной бизнес-практике, особенно применительно к публичным компаниям, активно говорят об управлении правовыми рисками (legal risk) и комплайенс– рисками (compliance– risk). Как соотносятся правовые риски с риск-менеджментом (Enterprise Risk

Management) и комплайенс– рисками. Перечислите возможные способы управления правовыми рисками.

4. При осуществлении сделок слияния и поглощения проводится комплексная юридическая проверка (Due diligence

within Mergers & Acquisitions). Как вы полагаете, для чего проводится эта проверка, и какие области она затрагивает?

5. Что такое корпоративная культура организации? Оцените роль юридической службы в ее формировании.

6. Требуется ли, с вашей точки зрения, обязательная правовая экспертиза всех договоров (независимо от вида и суммы), заключаемых коммерческой организацией? Обоснуйте свой ответ.

7. Нуждается ли, с вашей точки зрения, деятельность юриста в лицензировании? Обоснуйте свой ответ.

8. Что такое медиация? Среди судейского и научного сообщества активно обсуждается вопрос о введении обязательной медиации по определенным категориям дел. Как вы оцениваете такую инициативу?

Задания по комментированию норм права

1. Прокомментируйте положения ст. 185.1 ГК РФ об удостоверении доверенности. Как вы полагаете, следует ли нотариально удостоверять доверенность, предусматривающую полномочие на регистрацию изменений в реестре акционеров в связи с передачей акций?

2. Прокомментируйте ст. 188.1 ГК РФ. Как вы полагаете, в каких случаях, для каких целей могут выдаваться безотзывные доверенности?

3. Представьте комментарий ст. 59 АПК РФ в совокупности с ч. 2 ст. 48 ГПК РФ.

4. Прокомментируйте положения п. 1 ст. 2 ФЗ от 31 мая 2002 г. № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации».

5. Прокомментируйте положения 174 ГК РФ для оценки правовых последствий нарушения органом юридического лица полномочий, определенных его уставом. Проведите различие между ч. 1 и ч. 2 указанной статьи.

6. Представьте комментарий норм ст. 25.4 и 25.5 Кодекса РФ «Об административных правонарушениях».

Задачи

1. Юрисконсульту коммерческой организации на визирование представлен проект приказа или положения, не соответствующий законодательству.

Что должен в этом случае предпринять юрисконсульт?

2. Юрисконсульт при подготовке правовой экспертизы договора подряда обнаружил:

1) несоответствие условий договора действующему законодательству;

2) ущемление экономических интересов организации-своего работодателя при полном соответствии договора требованиям законодательства.

Каковы действия юрисконсульта в первом и во втором случаях?

3. Юрисконсульт обнаружил, что организация уже подписала без его участия договор:

1) с неуполномоченным лицом;

2) при наличии в нем условий, ущемляющих интересы организации.

Какие действия должен предпринять юрисконсульт в первом и во втором случаях?

4. В адрес организации поступила претензия о задолженности этой организации перед кредитором.

Какими нормативно-правовыми и внутренними документами организации должен руководствоваться юрисконсульт в этом случае? Со специалистами каких служб должен взаимодействовать юрисконсульт в связи с подготовкой ответа на претензию?

5. Для подготовки обращения в антимонопольный орган в связи с намерением акционерного общества приобрести более 25 % голосующих акций другого акционерного общества юрисконсульту поручено подготовить ходатайство в орган федеральной антимонопольной службы.

Какими нормативными документами должен руководствоваться юрисконсульт при выполнении этого поручения?

С работниками каких структурных подразделений необходимо взаимодействовать юрисконсульту для решения поставленной задачи?

6. Акционерами общества на общем собрании принято решение о внесении изменений и дополнений в устав общества.

Какой пакет документов необходимо представить юрисконсульту общества в орган ФНС для регистрации изменений и дополнений в уставе общества?

Какой документ юрисконсульт должен предъявить в орган государственной регистрации для подтверждения своих полномочий? Должен ли этот документ быть нотариально удостоверен?

7. Хозяйственным обществом заключен договор о купле-продаже объектов недвижимости.

Какие документы необходимо подготовить юрисконсульту

для государственной регистрации перехода права на объект недвижимости в органах Федеральной регистрационной службы? Нужно ли регистрировать сам договор купли-продажи объектов недвижимости? Каким документом должны быть удостоверены полномочия юрисконсульта для решения указанного вопроса? Должен ли этот документ быть нотариально удостоверен?

8. Юрист Сидоров, являющийся индивидуальным предпринимателем, был приглашен коммерческой организацией для обеспечения юридического сопровождения деятельности организации.

Может ли юрист Сидоров, не будучи адвокатом, представлять в судебных органах интересы коммерческой организации, в штате которой он не состоит? Ответьте на этот вопрос применительно к случаю, если бы указанный юрист представлял интересы:

а) государственного предприятия;

б) муниципального образования;

в) в гражданском судопроизводстве;

г) в административном судопроизводстве;

д) в уголовном судопроизводстве:

– на стадии предварительного следствия;

– в судебном заседании.

9. Уже после осуществления поставки первой партии оборудования юрист акционерного общества «А» столкнулся со следующей ситуацией: договор поставки оборудования от общества «А» обществу «Б» подписан от имени общества «Б» с использованием факсимильной подписи генерального директора при отсутствии в договоре условия о таком варианте подписания договора.

В связи с создавшимися сложностями в оплате покупатель оборудования (общество «Б») решило воспользоваться этой неопределенной ситуацией и в целях избежания имущественной ответственности за неисполнение своих обязательств обратилось в арбитражный суд с иском о признании договора поставки оборудования недействительным.

Может ли использоваться факсимильное воспроизведение подписи на договоре?

Какое решение, по вашему мнению, в этом случае примет арбитражный суд?

10. После передачи исковых требований о взыскании основного долга и неустоек по договору поставки в суд, в целях сохранения дальнейших партнерских отношений, стороны заключили мировое соглашение. Судом мировое соглашение в установленном порядке было утверждено, и производство по делу прекращено.

Со стороны общества с ограниченной ответственностью «А» мировое соглашение подписал его единоличный исполнительный орган (директор), действующий на основании устава, со стороны акционерного общества «Б» – юрисконсульт на основании выданной ему доверенности.

Спустя время общество «А» прекратило осуществлять выплаты по мировому соглашению и обратилось в суд с требованием о признании данного мирового соглашения недействительным в связи с тем, что оно было подписано директором с превышением полномочий, определенных уставом.

Можно ли ограничить полномочия единоличного исполнительного органа на подписание мирового соглашения? Каковы правовые последствия подписания договора единоличным исполнительным органом с превышением полномочий, определенных уставом общества?

Каким образом можно принудить сторону мирового соглашения к его исполнению?

11. В обществе с ограниченной ответственностью совершается крупная сделка, требующая одобрения советом директоров.

Какие документы должен подготовить юрисконсульт для рассмотрения вопроса на совете директоров?

До совершения сделки будущий контрагент обратился в общество с просьбой предоставить ему информацию о том, требует ли данная сделка одобрения. Нужно ли отвечать на это обращение контрагента или это «внутреннее дело» компании?

12. Генеральный директор компании пригласил на совещание по развитию бизнеса, в числе других руководителей и специалистов, также юрисконсульта. На совещании рассматривался вопрос о заключении договора консорциума для строительства бизнес-центра. Юрист организации, не дослушав задачи, сразу же возразил, подчеркнув, что действующее российское законодательство не содержит регулирования такого рода договоров, и поэтому заключить такой договор невозможно.

Оцените поведение юриста во время совещания. Наметьте правильные пути поведения юрисконсульта при рассмотрении стратегических проектов. Какими правовыми средствами можно решить поставленную задачу?

Деловая игра № 1

Цель

Освоение функции правового обеспечения локального нормотворчества коммерческой организации.

Диспозиция

Акционерное общество нуждается в разработке новых Правил внутреннего трудового распорядка и Коллективного договора.

Участники

Студентам следует разделиться на несколько групп. Первая группа студентов будет представлять юридический департамент, которому поручено подготовить приказы о разработке указанных документов, составить их проекты; вторая группа студентов будет представлять департамент управления персоналом, которой должен провести переговоры с профсоюзным органом; третья группа студентов будет выполнять роль представителей профсоюзного органа.

Задание

Определить алгоритм действий по разработке и подписанию этих документов и провести переговоры с профсоюзным комитетом с целью их принятия.

Деловая игра № 2

Цель

Разработка подходов к привлечению юридических консультантов, определение оснований, при которых необходим внешний правовой аутсорсинг.

Диспозиция

Перед организацией стоит задача расширения бизнеса. В качестве варианта решения рассматривается поглощение конкурента, находящегося в иностранной юрисдикции. Возник вопрос о привлечении юридических консультантов. Однако мнения разошлись: одни участники полагали, что эту работу можно выполнить собственными силами, другие замечали, что необходимо провести юридическую проверку поглощаемой компании, и для этого нужны иностранные специалисты, знающие национальное право по месту резидентства (инкорпорации) поглощаемой компании.

Участники

Студентам следует разделиться на три группы. Первая группа – «за» привлечение иностранных консультантов, вторая – «против», а третья группа – это правление компании.

Задание

Первым двум группам надо убедить правление в правильности того или иного решения.

Тест

Выберите один или несколько правильных ответов:

1. Требует ли лицензирования юридическая деятельность?

а) да;

б) нет;

в) юридическая деятельность требует обязательного членства в саморегулируемой организации.

2. Кто может представлять интересы коммерческой организации в сфере административного производства?

а) только штатный работник;

б) только штатный работник и адвокат;

в) любое лицо, уполномоченное организацией.

3. Локальные нормативные акты организации – это

а) положения;

б) регламенты;

в) стандарты;

г) приказы директора;

д) распоряжения директора;

е) коллективный договор;

ж) правила внутреннего трудового распорядка организации.

4. Комплаенс – риск (rompHance-risk):

а) тождественен правовому риску (legal risk);

б) шире, чем правовой риск;

в) тождественен менеджерскому риску;

г) входит в число менеджерских рисков.

5. В обязательной правовой экспертизе нуждаются:

а) все заключаемые организацией договоры;

б) все заключаемые организацией договоры, кроме типовых, разработанных с участием юридической службы;

в) договоры, перечисленные в Положении о договорно-правовой работе.

6. Юрисконсульт, которому представлен на визирование не соответствующий законодательству проект приказа руководителя, должен:

а) не визировать приказ;

б) завизировать приказ и написать свое особое мнение по поводу его законности;

в) не визируя приказ составить заключение о приведении положений приказа в соответствие с требованиями законодательства;

г) не визировать приказ и сообщить о его несоответствии закону генеральному директору.

7. Локальные нормативные акты в трудовой сфере должны быть:

а) предварительно согласованы с органом, представляющим интересы работников;

б) приняты с учетом мнения представительного органа работников в случаях, предусмотренных Трудовым Кодексом,

другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами РФ, коллективным договором, соглашениями;

в) приняты с учетом мнения представительного органа работников, в случаях, предусмотренных Трудовым Кодексом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами РФ, коллективным договором, соглашениями, если коллективным договором или соглашением сторон не предусмотрена возможность их согласования.

8. Адвокат:

а) является индивидуальным предпринимателем;

б) осуществляет профессиональную деятельность;

в) работает в адвокатуре по договору трудового найма.

9. Медиация – это:

а) досудебная процедура урегулирования споров;

б) стадия судебного разбирательства;

в) внесудебный порядок урегулирования спора;

г) способ урегулирования споров при содействии медиатора на основе добровольного согласия сторон в целях достижения ими взаимоприемлемого решения.

Задания для внеаудиторной работы

Обобщение судебной практики

1. Обобщите судебную практику по сделкам, связанным с превышением полномочий органов управления организации:

а) предусмотренных законом;

б) предусмотренных уставом организации.

Задания по составлению документов

1. Подготовьте «Положение о юридической службе акционерного общества».

2. Напишите раздел «Обязанности» должностной инструкции юрисконсульта коммерческой организации.

3. Подготовьте претензию от имени акционерного общества в связи с поставкой ему некачественной продукции.

4. Подготовьте исковое заявление о возмещении обществу с ограниченной ответственностью ущерба, понесенного по вине энергоснабжающей организации, прекратившей подачу электроэнергии в связи с аварией на подстанции.

5. Подготовьте текст доверенности на представление юрисконсультом интересов организации в судебных и иных органах.

6. Подготовьте приказ о начале ежегодной договорной кампании.

Темы рефератов

1. Цели правового обеспечения предпринимательской деятельности.

2. Способы правового обеспечения предпринимательской деятельности.

3. Правовой статус адвоката.

4. Функции юридического департамента коммерческой организации.

5. Юрист корпорации: права, обязанности, ответственность.

6. Управление правовыми рисками и compliance как функция юридического подразделения коммерческой организации.

7. Номенклатура дел как составная часть организации делопроизводства коммерческой организации.

Темы эссе

1. Предназначение (цели) правовой работы в сфере предпринимательства.

2. Миссия юриста в обеспечении успеха предпринимательской деятельности.

Работа с иностранными источниками

Прочитайте отрывок[143] и ответьте на вопросы.

«**Corporate Compliance Programs.**

General Principle: Compliance programs are established by corporate management to prevent and detect misconduct and to ensure that corporate activities are conducted in accordance with applicable criminal and civil laws, regulations, and rules. The Department[144]encourages such corporate self-policing, including voluntary disclosures to the government of any problems that a corporation discovers on its own. However, the existence of a compliance program is not sufficient, in and of itself, to justify not charging a corporation for criminal misconduct undertaken by its officers, directors, employees, or agents. In addition, the nature of some crimes, e.g., antitrust violations, may be such that national law enforcement policies mandate prosecutions of corporations notwithstanding the existence of a compliance program.

Comment: The existence of a corporate compliance program, even one that specifically prohibited the very conduct in question, does not absolve the corporation from criminal liability…. While the Department recognizes that no compliance program can ever prevent all criminal activity by a corporation's employees, the critical factors in evaluating any program are whether the program is adequately designed for maximum effectiveness in preventing and detecting wrongdoing by employees and whether corporate management is enforcing the program or is tacitly encouraging or pressuring employees to engage in misconduct to achieve business objectives. The Department has no formulaic requirements regarding corporate

compliance programs. The fundamental questions any prosecutor should ask are: Is the corporation's compliance program well designed? Is the program being applied earnestly and in good faith? Does the corporation's compliance program work? In answering these questions, the prosecutor should consider the comprehensiveness of the compliance program; the extent and pervasiveness of the criminal misconduct; the number and level of the corporate employees involved; the seriousness, duration, and frequency of the misconduct; and any remedial actions taken by the corporation, including, for example, disciplinary action against past violators uncovered by the prior compliance program, and revisions to corporate compliance programs in light of lessons learned. Prosecutors should also consider the promptness of any disclosure of wrongdoing to the government. In evaluating compliance programs, prosecutors may consider whether the corporation has established corporate governance mechanisms that can effectively detect and prevent misconduct. For example, do the corporation's directors exercise independent review over proposed corporate actions rather than unquestioningly ratifying officers' recommendations; are internal audit functions conducted at a level sufficient to ensure their independence and accuracy; and have the directors established an information and reporting system in the organization reasonably designed to provide management and directors with timely and accurate information sufficient to allow them to reach an informed decision regarding the organization's compliance with the law.

Prosecutors should therefore attempt to determine whether a corporation's compliance program is merely a «paper program» or whether it was designed, implemented, reviewed, and revised, as appropriate, in an effective manner. In addition, prosecutors should determine whether the corporation has provided for a staff sufficient to audit, document, analyze, and utilize the results of the corporation's compliance efforts. Prosecutors also should determine whether the corporation's employees are adequately informed about the compliance program and are convinced of the corporation's commitment to it. This will enable the prosecutor to make an informed decision as to whether the corporation has adopted and implemented a truly effective compliance program that, when consistent with other federal law enforcement policies, may result in a decision to charge only the corporation's employees and agents or to mitigate charges or sanctions against the corporation…»

Насколько обоснованно и эффективно учитывать комплайенс-программы при привлечении корпораций к ответственности?

Контрольные вопросы

1. Каковы основные задачи правовой работы в сфере предпринимательства?

2. Какие формы правового обеспечения предпринимательской деятельности вам известны?

3. Кто может быть представителем коммерческой организации в гражданском и уголовном судопроизводстве, в судопроизводстве по делам об административных правонарушениях?

4. Каковы структура, функции юридических служб коммерческих организаций в современных условиях? Охарактеризуйте каждое направление деятельности юридической службы.

5. Каковы цели: 1) договорно-правовой и 2) претензионно-исковой работы в коммерческой организации?

6. Перечислите задачи юридической службы, связанные с корпоративной работой.

7. Каковы обязанности корпоративного юриста по обеспечению раскрытия информации в публичном акционерном обществе?

9. Что такое внутренние документы коммерческой организации? Как соотносятся понятия «внутренние документы», «внутренние регламенты», «локальные нормативные акты», «корпоративные акты», «стандарты организации», разрабатываемые в системе менеджмента качества?

notes

Примечания

1

Аристотель. Соч. в 4-х томах. Т. 4. М.: Мысль. 1984. С. 31.

2

Леонтьев А. Н. Деятельность. Сознание. Личность. М., 1975. С. 82.

3

См.: Конституция Российской Федерации: Науч. – практ. комментарий / под ред. Б. Н. Топорнина. М., 1997. С. 95.

Гаджиев Г. А. Конституционные основы предпринимательства // Хозяйство и право. 1994. № 11.

5

Предпринимательское право Российской Федерации. Отв. ред. Е. П. Губин, П. Г. Лахно. М., Норма, 2010. С. 18, 19 и др.

6

Шпенглер О. Закат Европы: очерки мифологии мировой истории. М.: «Мысль», 1998. Т. 2. С. 86.

Пугинский Б. И. Коммерческое право России. Издание пятое переработанное и дополненное. М., 2013. С. 17.

Пугинский Б. И. Указ. соч. С. 17–18.

9

См.: Ст. 62, 63 Воздушного кодекса РФ; ст. 4 Федерального закона 9 июля 1999 г. № 160-ФЗ «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации»; Национальный стандарт РФ «Услуги торговли. Общие требования». ГОСТ Р 51304-99 (п.7414).

10

Правовое регулирование торговой деятельности в России (теория и практика). Монография. Отв. ред. док. юрид. наук, проф. Л. В. Андреева. М., 2014. С. 23.

11

Цитович П. Учебник торгового права. Киев. 1891. С. 1–2.

Федоров А. Ф. Торговое право. Одесса. 1911. С. 5.

13

См.: Реми Кабрияк. Кодификации. М., 2007.

14

Пугинский Б. И. Коммерческое право России. Издание пятое переработанное и дополненное. М., 2013. С. 44.

15

Там же. С. 44.

16

Коммерческое (предпринимательское) право/под ред. В. Ф. Попондопуло. М., 2009. Т.I. С. 10

17

См.: Тихомиров Ю. А. Право и саморегулирование//Журнал российского права. 2005. № 9.С. 37.

18

См.: Боткин И. О. Государственные гарантии предпринимательской деятельности: автореф. дис… канд. юрид. наук. М., 1994. С. 8.

19

См.: Мельгунов В. Д. Административно-правовые режимы в сфере предпринимательской деятельности: дис. канд. юрид. наук. М., 2001. С. 45.

20

См.: Рудовер Е. А. Воспрепятствование законной предпринимательской или иной деятельности: уголовно-правовой и криминологический аспекты: автореф. дис. канд. юрид. наук. М., 2004. С. 12.

21

Толстой Ю. К. Заметки о научной деятельности О. С. Иоффе. М., 2005. С. 26.

22

См.: Гражданское право: учебник / под ред. Е. А. Суханова. М., 1998. Т. 1. С. 19.

СЗ РФ. 2005. № 30 (ч.2). ст.3127.

Андреев В. К. Предпринимательское законодательство России. Научные очерки. М., 2008. С. 5–6.

Белых В. С. Указ. соч. С. 59.

26

См.: Предпринимательское право Российской Федерации / отв. ред. Е. П. Губина, П. Г. Лахно. С. 42.

27

Друкер П. Рынок: как выйти в лидеры. Практика и принципы. М., 1992. С. 4.

Титаев К. Почему России не нужны юристы? // Ведомости. 2010. 1 марта.

29

Свод законов СССР. Т. 2. С. 44–1.

Топорнин Б. Н. Система источников права: тенденции развития // Судебная практика как источник права. М., 2000.С.19.

Покровский И. А. Основные проблемы гражданского права. М., 1998. С. 9.

32

Давид Р. Основные правовые системы современности. М., 1998. С. 193.

Предпринимательское право Российской Федерации. Отв. ред. Е. П. Губин, П. Г. Лахно. М., 2005. С. 87.

Предпринимательское право Российской Федерации. Отв. ред. Е. П. Губин, П. Г. Лахно. М., 2010. С. 89.

35

См.: Знаменский Г. Л. Совершенствование хозяйственного законодательства: цель и средства. Киев. Наукова думка. 1980. С. 52–75.

Петров Д. А. Источники правового регулирования предпринимательских отношений в исламском праве // Юрист. 2013. № 10. С. 34–39.

Хозяйственное право. Учебник. Под ред. Акад. НАН В. К. Мамутова. Киев, 2002. С. 43–44.

Губин Е. П. Предмет предпринимательского права: современный взгляд // Предпринимательское право. 2014. № 2. С. 9–14.

39

См.: В кн. Андреева Л. В. Коммерческое право России. Проблемы правового регулирования. М., 2004. С. С. 44–45 и др.

Пугинский Б. И. Коммерческое право России. Учебник. М., 2006. С.с. 46–51.

См.: The new Incoterms® 2010 rules // http://www.iccwbo.org/products-and-services/trade-facilitation/ incoterms-2010/

42

См.: Мейер Д. И. Русское гражданское право. Ч. 1. М., 1997. С. 138–139.

43

См.: Шершеневич Г. Ф. Учебник русского гражданского права. М., 1914–1915. Т. 2. С. 95.

См.: Победоносцев К. Курс гражданского права: В 3-х частях. СПб., 1896. Т. 3. С. 1.

См. Актуальные проблемы гражданского права и процесса: Сборник материалов Международной научно-практической конференции / Д. Х. Валеев, И. Г. Горбачев, Д. Н. Горшунов и др.; под ред. Д. Х. Валеева, М. Ю. Челышева. М., 2006.

См.: Общественная палата защитит малый бизнес от налоговых экспериментов (http://www.ridus.ru/ news/171717)

См. Корпоративное право: Актуальные проблемы теории и практики / под общ. ред. В. А. Белова. – М.: Издательство Юрайт, 2009. С. 52, 22.

Суханов Е. А. Интервью // Законодательство. 2012. № 1. С. 6.

Суханов Е. А. О достоинствах и недостатках новой главы 4 Гражданского кодекса РФ// Хозяйство и право. 2015. № 9. Стр.18.

Easterbrook F. H., Fischel D. R. Limited Liability and the Corporation // The University of Chicago Law Review.1985. № 52. C. 94–96.

Филиппова С. Ю. Частноправовые средства организации и достижения правовых целей. М.: Статут, 2011. С. 57.

52

Francis v. United Jersey Bank Supreme Court of New Jersey.July 1, 198187 N.J. 15432 A.2d 814.

53

Информация с официального сайта Организации Объединенных наций (http://www.un.org/en/documents/, http://unbisnet.un.org/).

Walkovszky v. Carlton Court of Appeals of New York. 18 N.Y.2d 414, 223 N.E.2d 6, 276 N.Y.S.2d 585 (1966).

В настоящее время утратил силу.

Гражданское право Т. 1. 2– е издание / Под ред. Е. А. Суханова. М., 2000. С. 249.

Березина Е., Фадеева А. Мы станем жить теперь по-новому // (http://www.mk.ru/moscow/2013/01/08/795248-myi-stanem-zhit-teper-ponovomu.html).

Small Business Jobs Act of 2010 // (https://www.sba.gov/about-sba/sba_initiatives/small_business_jobs_act. of_2010).

59

См.: Воронов А. Пиво отфильтровывает репутацию // Союз пивоваров судится с наркологом // Коммерсантъ. № 7 (4307) от 19.01.2010 // (http://www.kommersant.ru/doc.aspx?DocsID = 1306395&NodesID = 4).

Gupta A. L3cs and B corps: new corporate forms fertilizing the field between traditional for-profit and nonprofit corporations// N.Y. j. of law & business. – N.Y.,2011. – Vol.8, № 1. – P. 203–226.

Витрянский В. В. Пути совершенствования законодательства о банкротстве. С. 96. Данная позиция содержится и в других работах. См., например, Баренбойм П., Копман А. Статус арбитражного управляющего // Российская юстиция. 1999. № 12. С. 30.

Большова А. К. Специализированные банкротите суды: быть или не быть? // ЭЖ-Юрист. 2000. № 9.

63

Козлов А. Ф. Круг должностных лиц, осуществляющих полномочия суда первой инстанции // Сборник ученых трудов Свердловского юридического института. Свердловск, 1998. Вып. № 8.

Вадим Вололазов. Сетевые компании замкнуло иском. «Энергия» требует банкротства «МРСК Юга» // Коммерсантъ, 2014 // (http://www.kommersant.ru/doc/2593157).

Jill Insley. Filing for bankruptcy: a step-by-step guide // The guardian, April 2012. – http://www.theguardian.com/ money/2012/ apr/05/filing-for-bankruptcy

Norman Carleton. Bankruptcy and Close-out Netting of Financial Contracts // Washington outside, April 2010. – http:// washingtonoutside.blogspot.ru/2010/04/bankruptcy-and-close-out-netting-of.html.

Попондопуло В. Ф. Правовой режим предпринимательства. СПб, 1994. С. 65.

Орехова Т. Р. Правовое воздействие на экономику: понятие и формы // Вестник Московского университета. Сер. 11. Право. 2000. № 1. С. 68; Орехова Т. Р. Соотношение права и экономики: теоретический аспект // Авто-реф. дисс… канд. юр. наук. М., 2000. С. 15.

Обзор точек зрения по данной проблеме см.: Губин Е. П. Государственное регулирование рыночной экономики и предпринимательства: правовые проблемы. М., 2005. С. 156–163.

Аскер-заде Н. Частичнособственнический инстинкт// Алексей Кудрин готов уступить частным инвесторам ВТБ, а Герман Греф – Сбербанк//Коммерсантъ.№ 15 (4315) от 29.01.10 // (http://kommersant.ru/doc.aspx?DocsID=1312101).

Вислогузов В. Приватизация дошла до салона красоты // Коммерсантъ. № 229 от 12.12.2013. С. 6. // (http://www.kommersant.ru/doc/2365931).

Подробнее см.: Москва заключит с ОАО «МОЭК» концессионные соглашения на развитие турбаз в Подмосковье // (http://www.digm.ru/News/news/index.php?ELEMENT_ID=9784).

Аминов Х., Гончарова О. «Совэкспортфильм» не покажут акционерам// Продвижение российского кино за рубежом государство оставит за собой // Коммерсантъ № 51 (4106) от 24.03.2009. // (http://www.kommersant.ru/ doc.aspx? DocsID = 1143166&NodesID = 4).

Бугрин Д., Гришина Т. Приватизация будет тренировочной // Государство хочет получить от нее всего $2 млрд //Коммерсантъ № 186 (4241) от 07.10.2009 (http://www.kommersant.ru/doc.aspx?DocsID=1251179&NodesID=4).

Gashi H. The legal conflict regarding the privatization of socially owned enterprises Amendments to the Law on the Special Chamber of the Supreme Court, the Law on PAK and other relevant laws // Manse law rev. – Oldenburg, 2012. – Vol.8, № 1. – P. 65–77. Mode of access: http://www.hanselawreview.org/pdf12/Vol8№ 01Art03.pdf

См.: Маршалл А. Принципы экономической науки. Т.1. М., 1993. С. 61, 65.

Покровский И. А. Основные проблемы гражданского права. М., 1998. С. 258.

Макконнелл К. Р. Брю С. Л. Экономикс.

Кулагин М. И. Избранные труды. М., 1997. С. 123–124.

Биндельс А. Основные черты германского и европейского антимонопольного права // основы немецкого торгового и хозяйственного права. М., 1995. С. 69.

81

Макконнел К. Р., Брю С. Л. Экономикс. М, 2003. Т. 1 С. 229.

Грибанов В. П. Пределы осуществления и защиты гражданских прав. М., 1992. С. 53.

83

Шретер В. Недобросовестная конкуренция. СПб, 1914. С. 6.

См.: Андреева Л. В. Закупки товаров для федеральных государственных нужд: правовое регулирование. М. 2009. С. 208; Шевченко Л. И. Проблемы формирования договорных отношений поставки в условиях становления в Российской Федерации рыночной экономики: Дисс… д.ю.н. Кемерово. 2001. С. 268; Белов В. Е. Участие Российской Федерации и субъектов Российской Федерации в отношениях, связанных с государственными заказами: Автореф. дисс. к.ю.н. М. 2006. С. 23; Горбунова Л. В. Правовые проблемы оценки государственного контракта в качестве разновидности административного договора // Договор в российском гражданском праве: значение, содержание, классификация и толкование. Самара. 2002. С. 48. и др.

85

См.: Брагинский М. И., Витрянский В. В. Договорное право. Книга вторая: Договоры о передаче имущества. М. 2002. С. 116; Андреева Л. В. Коммерческое право России: учебник. М. 2009. С. 99 и др.

См., например: Беляева О. А. «Совершенствование» законодательства о размещении заказов для публичных нужд // Законодательство. 2009. № 11. С. 20; Барсукова Н. Конкурсные рейдеры. (http://redcollegia.ru/21994.html); Кичик К. В. Противодействие «конкурсному рейдерству»: проблемы правового регулирования // Законодательство. 2011. № 3.

87

См., например: постановление Правительства Москвы от 5 июля 2013 г. № 441-ПП «Об утверждении Перечня дополнительных требований к Положению о закупках товаров (работ, услуг) государственных унитарных предприятий города Москвы и хозяйственных обществ, в уставном капитале которых доля города Москвы в совокупности превышает 50 процентов» // Вестник Мэра и Правительства Москвы. № 38.9 июля 2013 г.

Актуальные новости // Налоги (газета). 2009. № 11.

Шпаргалка, чтобы оперативно восстановить бухучет компании на упрощенке // Семинар для бухгалтера. 2013. № 1 // (http://www.audit-it.ru/articles/account/reporting/a2/534882.html).

См.: Райзберг Б. А., Лазовский Л. Ш., Стародубцева Е. Б. Современный экономический словарь. М., 2006.

91

См.: ст.62, 63 Воздушного кодекса РФ; ст.4 Федерального закона от 9 июля 1999 г. № 160-ФЗ «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации»; Национальный стандарт РФ «Услуги торговли. Общие требования» ГОСТ Р 51304-99 (п.7414).

См.: Правовое регулирование торговой деятельности в России (теория и практика). Отв. ред. д.ю.н., проф. Л. В. Андреева. С.23.

Задачи 4–6 составлены на основе монографии: Куракин Р. С. Биржевые договоры. М., 2013.

Задачи 9–13 составлены на основе монографии: Куракин Р. С. Биржевые договоры. М., 2013.

Задачи 11–12 представлены к.ю.н. Куракиным Р. С. на основе использования его монографии «Правовое регулирование биржевого срочного рынка», М. 2010.

См.: Райнер Г. Деривативы и право. М., 2005. С. 8.

Каминка А. И. Основы предпринимательского права. Петроград, 1917. Справочная правовая система «Гарант».

Ковалева Е. Рефинансирование на «троечку» // Коммерсант. 31.10.2014.

Omarova S. T. The Merchants of Wall Street Banking, Commerce, and Commodities // Minnesota Law Review. 2013. Vol. 98, № 1.P. 265–355.

100

См.: Зыкова Т. Кредиторам урежут проценты // Российская газета. 31.10.2014

Warren W. D. Reforming LIBOR: Wheatley versus the alternatives // 9(2) NYU Journal of Law & Business 789. 2013.

Фогельсон Ю. Б. Комментарий к страховому законодательству (постатейный). М. 2002.

103

Фогельсон Ю. Б. Комментарий к страховому законодательству (постатейный). М. 2002. С. 3.

Шершеневич Г. Ф. Учебник русского гражданского права. М. 1911. С. 93.

105

См.: Страховое право. Учебник. / Под ред. В. В. Шахова, В. Н. Григорьева, А. П. Архипова. М., 2007. С. 225–238.

Алексеевских А. Центробанк запретил банкам прятать страховые комиссии // Известия. 31.10.2014.

Klepper S. M. Whose conception of insurance? // University of Pennsylvania Law Review. 2014. Vol. 162. № 3. P. 83–92.

Быков В. А. и др. Бухгалтерский учет для руководителя. М., 2001.

Исаева И. Особенности договора на оказание аудиторских услуг // Финансовая газета. 2001. № 4.

Ковалева В. Москва избавится от «Украины» // Коммерсантъ. 29 июля 2005 г. С. 5.

Лампси А. Банк России не вызвал у аудиторов былого интереса // Коммерсантъ. 25 ноября 2005 г. С. 14.

Paige St. John. State audits find prison, hospital payroll abuses // Los Angeles Times – http://www.latimes.com/local/ political/la-me-ff-audit-payroll-abuses-prison-budget-20140820-story.html

113

См.: часть 3 статьи 3 Федерального закона от 21 июля 2014 г. № 225-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «Об оценочной деятельности в Российской Федерации» // СЗ РФ. 2014. № 30 (Часть I). Ст. 4226.

114

В 2012 году проект закона о внесении изменений в Уголовный кодекс РФ в части установления уголовной ответственности за злоупотребление полномочий оценщиком был внесен в Государственную Думу. В 2013 году указанный законопроект был снят с рассмотрения Государственной Думы (См.: http://asozd2.duma.gov.ru/main.nsf/ %28SpravkaNew%29? OpenAgent&RN = 80281-6&02).

115

См.: раздел IV Концепции формирования системы стандартов, правил и требований в сфере оценочной деятельности с учетом международных стандартов оценки, утв. распоряжением Министерства экономического развития РФ от 16 июня 2014 г. № 132Р-УА // Документ опубликован не был. СПС «КонсультантПлюс».

СЗ РФ. 2013. № 40 (часть III). Ст. 5111.

Bell D. The Coming of Post-industrial Society. A Venture in Social Forecasting. N.Y.: Basic Books Inc., 1973. P.71.

См., напр: Долина И. А. Новое в защите прав на объекты интеллектуальной собственности и правовая охрана доменных имен // Российский судья. 2009, № 6.

119

См.: Малахов А. Роспатент улыбнулся «Суперфону» // Коммерсантъ.2009. 14 мая.

Павлова Н. Брендом намазано // Коммерсантъ. 2010. 23 сент.

121

Rierson S. L. The myth and reality of dilution // Duke law & technology rev. – Durham, 2012. – Vol. 11, № 2. – P. 213–312 (P. 87–88).

122

Froduct placement – помещение в произведение литературы, науки или искусства изображений товаров и средств их индивидуализации или какой-либо информации о них. О product placement см, например: http://top.rbc.ru/society/02/03/2010/376308.shtml.

http://fas.gov.ru/solutions/solutions_30793.html.

124

Там же.

125

Шкуренко О.Какие проблемы принесло вступление в ВТО // Коммерсантъ. 07.03.2014. // (http://www. kommersant.ru/ doc/2425392).

Пушкарская А., Ментюкова С. Рыба приплыла в зеленый коридор // Коммерсантъ. 06.02.2013. // (http://www.kommersant.ru/doc/2121186?fp).

Calboli I.Reviewing the (shrinking) principle of trademark exhaustion in theEuropean Union (ten years later) // Marquette intellectual property law rev. – Milwaukee, 2012. – Vol. 16, № 2. – P. 258–281. Mode of access: http://law.marquette. edu/assets/programs-degrees/pdf/ip-law-review/v162-calboli.pdf

Брагинский М. И., Витрянский В. В. Договорное право. Кн. 4: Договоры о перевозке, буксировке, транспортной экспедиции и иных услугах в сфере транспорта. М., 2003. С. 264.

129

Гражданское право: В 2 т.: Учебник / под ред. Е. А. Суханова. 2-е изд. М, 2005. Т. 2. Пт. 2. С. 66.

Голубчик А. Особенности ведения претензионной работы на железнодорожном транспорте. // (http://cargo.ru/ analytics/1144).

131

Регистр текстов международных конвенций и других документов, касающихся права международной торговли. Т. II. – Нью-Йорк: Организация Объединенных Наций, 1973. С. 161–174.

См.: Лебедев К. К. Защита прав и законных интересов предпринимателей: Учебник / Под ред. В. Ф. Попондопуло и В. Ф. Яковлевой. М., 2002.

133

Астанина О. Н. Значение арбитражного соглашения при определении компетенции арбитражного суда, рассматривающего спор с участием иностранных юридических лиц // Право и экономика. 2005. № 5.

134

Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 17 февраля 2004 г. № 76 «Обзор практики рассмотрения арбитражными судами дел об установлении фактов, имеющих юридическое значение» // Вестник ВАС РФ. 2004. № 4.

Рожкова М.А. Основные понятия арбитражного процессуального права. М., 2003. С. 146. 2004. № 4.

Вербицкий М. Требования к юридическим фактам, вытекающие из норм действующего Арбитражного процессуального кодекса РФ» // Арбитражный и гражданский процесс. 2004. № 9. С. 25.

Калашникова С. И. Медиация в сфере гражданской юрисдикции. Дис… канд. юрид. наук. Екатеринбург, 2010. С. 17–18.

Там же. С. 19.

139

The rule in Halsey v Milton Keynes General NHS Trust [2004] EWCA Civ 576 prohibiting a court from ordering unwilling parties to refer their dispute to mediation.

140

Wright v. Wright [2013] EWCA CIV 234 Court of Appeal 27 March 2013 // http://www.bailii.org/ew/cases/EWCA/Civ/2013/234.html

English Court of Appeal suggests a rethink of the prohibition on court-ordered compulsory mediation // http://hsfnotes. com/adr/2013/03/28/english-court-of-appeal-suggests-a-rethink-of-the-prohibition-on-court-ordered-compulsory-mediation/

Alternative Dispute Resolution presented by Hogan and Lovells in January 2014. // http://www.hoganlovens.com/ alternative-dispute-resolution-01-01-2014/

143

Principles of Federal Prosecution of Business Organizations.

The Department of Justice.